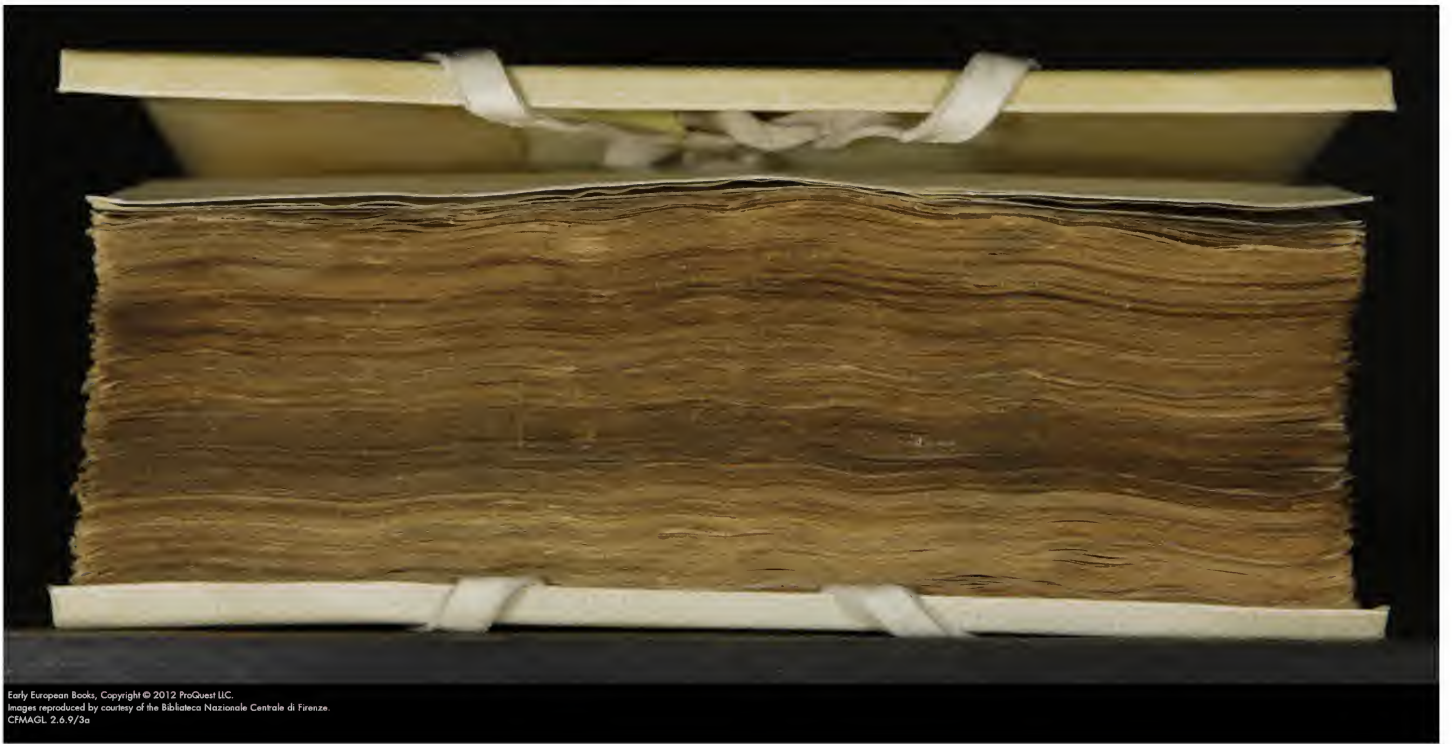


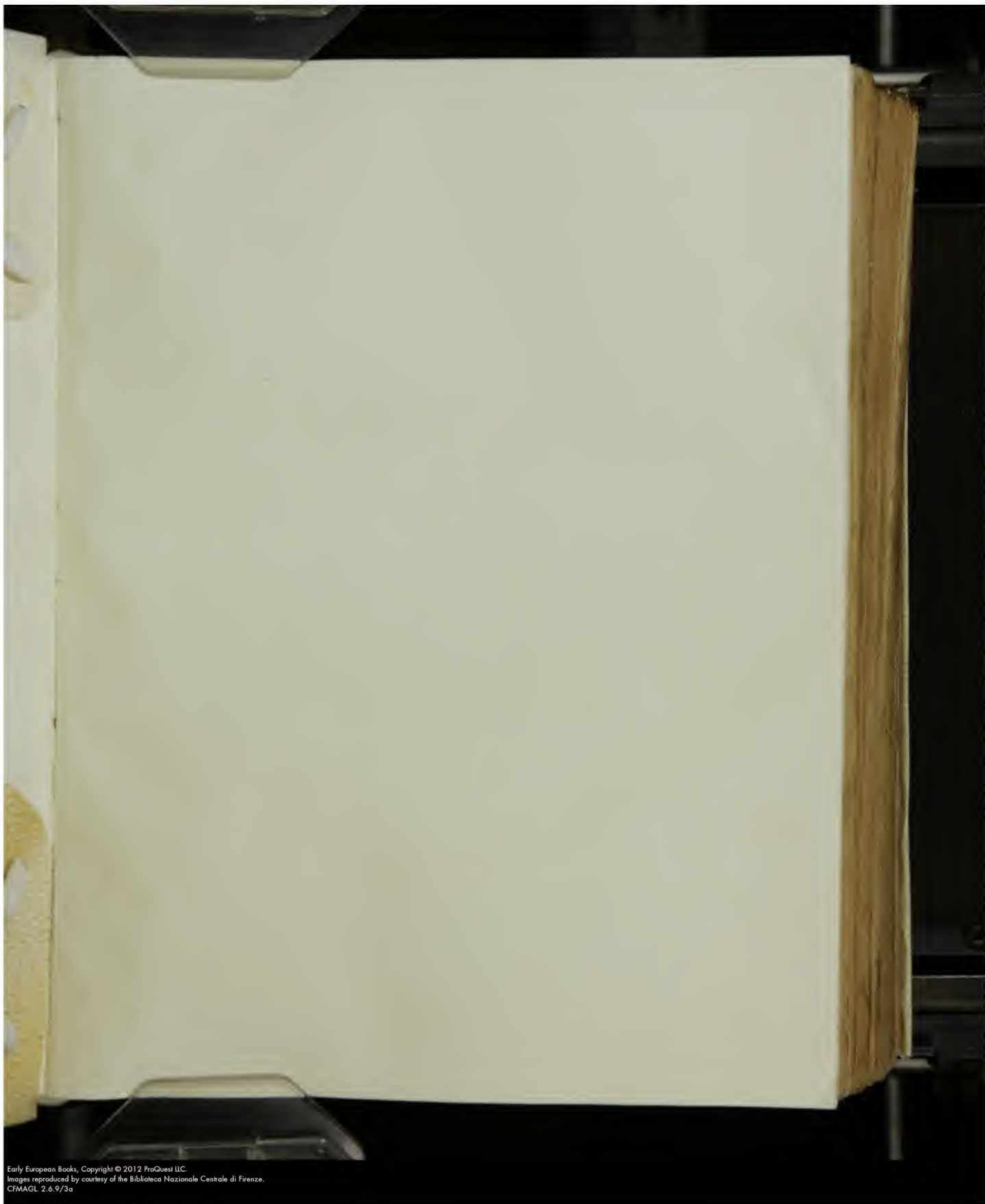
Early European Books, Copyright © 2012 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.
CFMAGL 2.6.9/3a



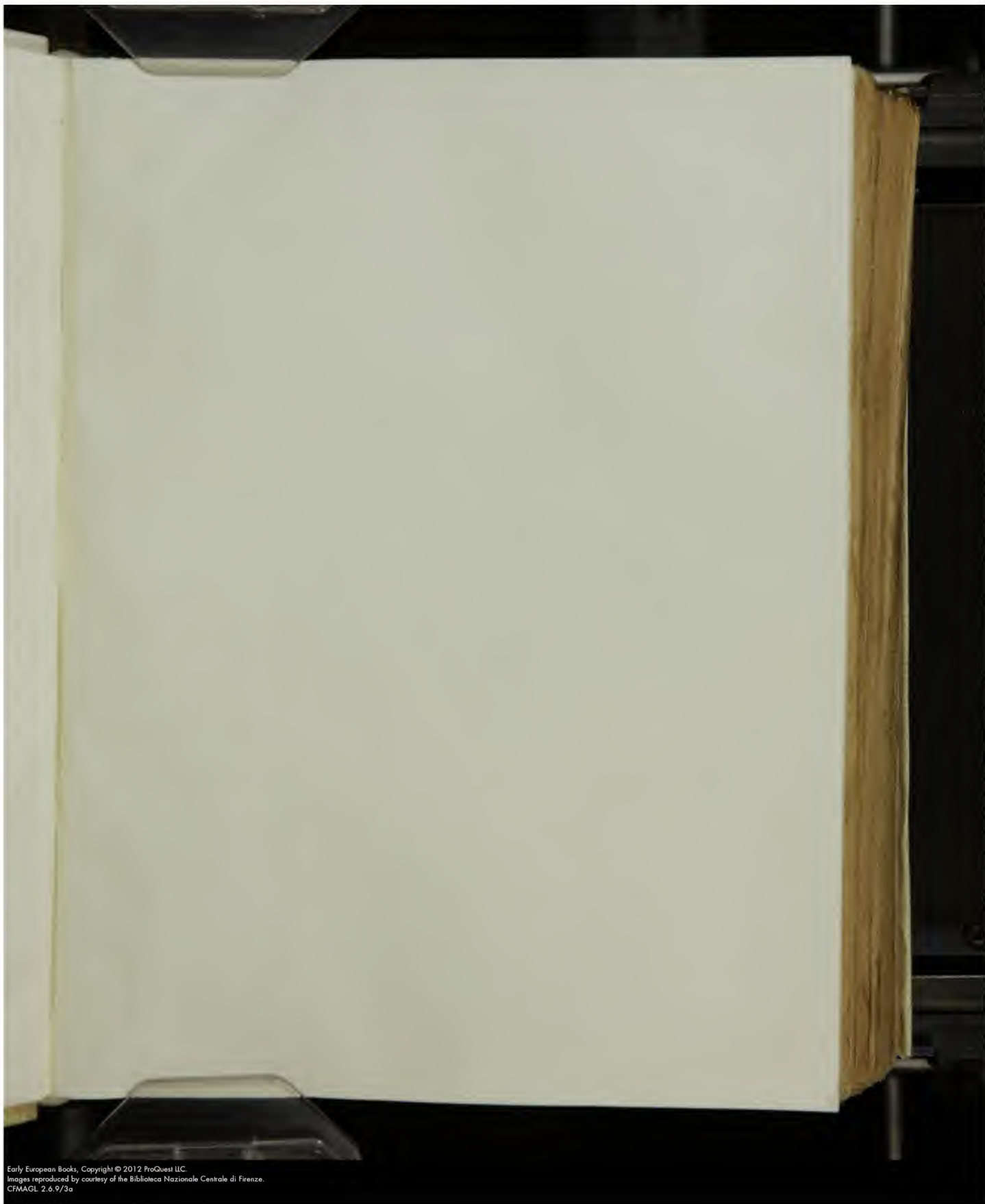
Early European Books, Copyright © 2012 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.
CFMAGL 2.6.9/3a

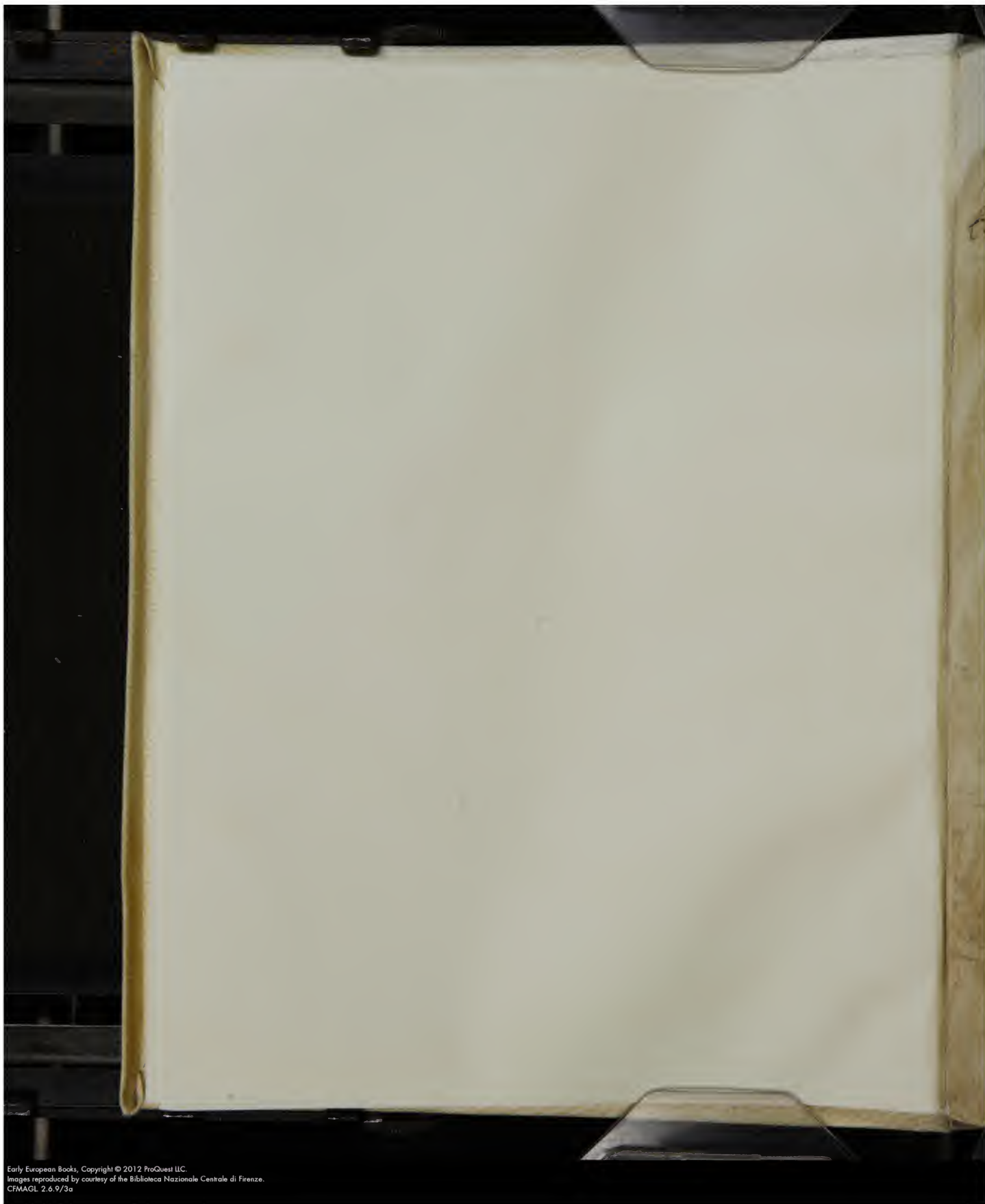










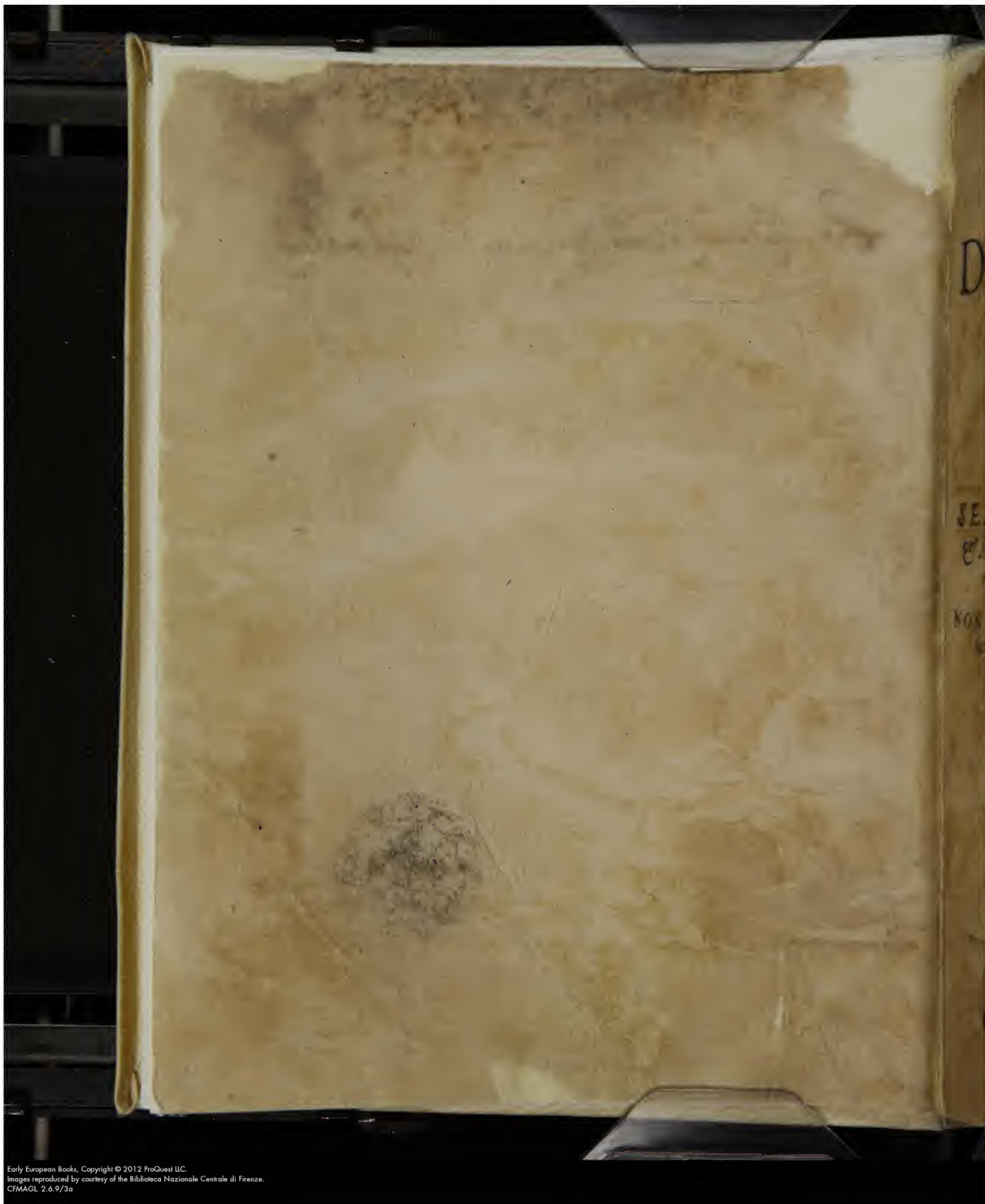


26 A

Reverendissimi viri magistri Magister

XXIV

CRVS



CHRISTOPHORI
CRUSII JC.
TRACTATUS
DE INDICIIS
DELICTORUM
GENERALIBUS,
EX JURE PUBLICO
ET PRIVATO.

Necnon

SELECTIONIBUS ANTIQVORVM
& Recentiorum Theologorum, Jurisconsultorum, Politico-
rum, & Historicorum excelsarum scriptis, decerpi, & accurata
dispositione digesti.

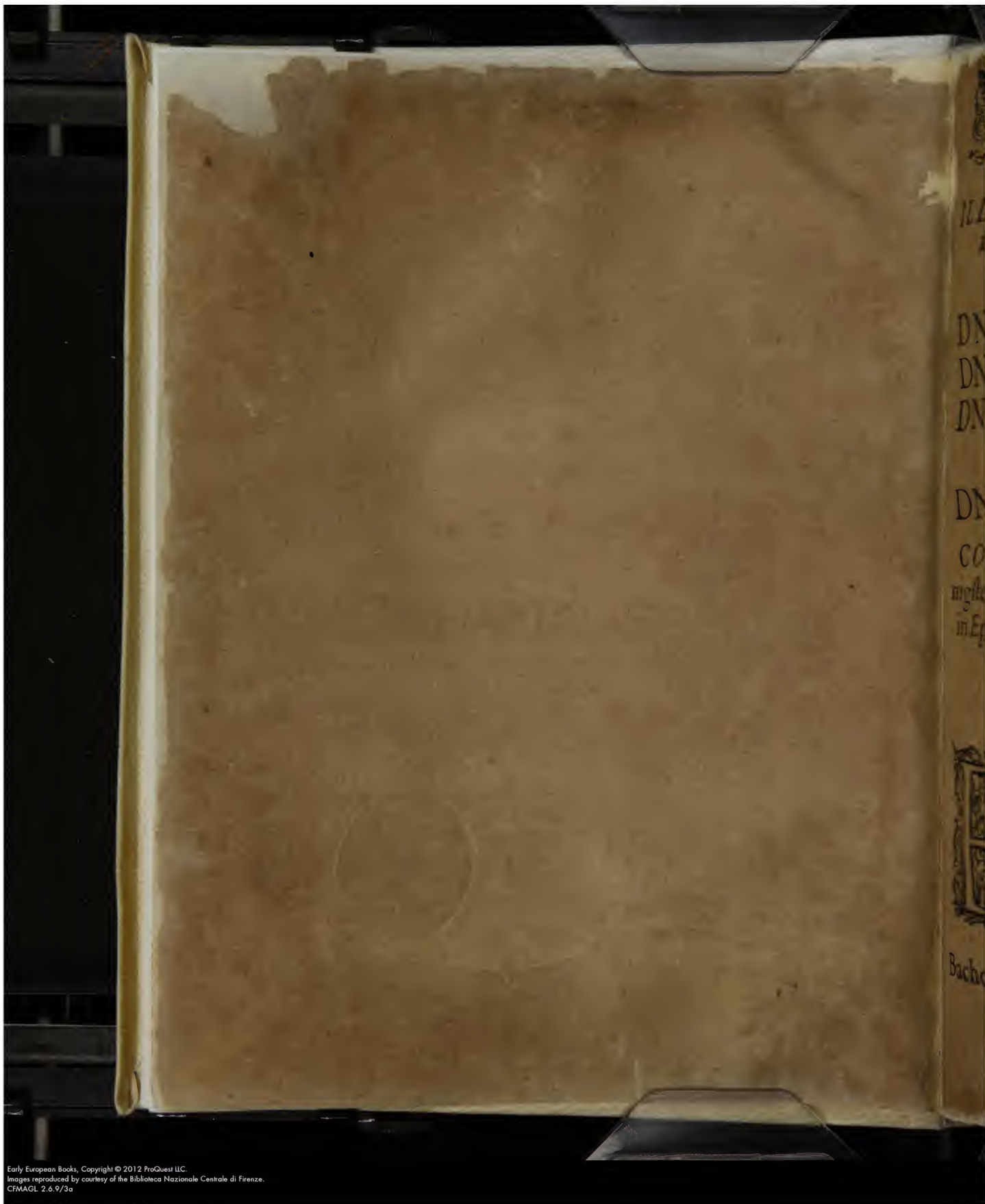
NON TAM PRACTICIS CRIMINALIUM CAU-
sarum, quam legum studiosis, sciri necessari, & ob varietatem
casuum memorabilium, rerumque illustrium lectu
perjucundi.

Cum Indice copiosissimo

PARS PRIMA.



FRANCOFURTI.
Apud JACOB. GOTHOF. SEYLERUM,
M DC LXXIII.





ILLUSTRISSIMIS ET GENE-
ROSISSIMIS SACRI ROMANI IMPERII
Comitibus ac Dominis:

DN. CHRISTOPHORO,
DN. HENRICO VOLRADO,
DN. HENRICO ERNESTO,
E T

DN. JOANNI MARTINO,
COMITIBUS IN STOLBERG, Kö-
nigstein, Wernigeroda & Hohnstein, Dominis
in Epstein, Müntzenberg, Breuberg, Lohra
& Clettenberg, Dominis suis
gratiosis, S.



XACTA jam sunt lustra tria,
Illustrissimi & Generosissimi
Comites, Domini Clemen-
tissimi, cum V.C. ex mandato
Academiae Heidelbergensis,
Vir Nobilissimus Reinhardus
Bachovius Echtius, J Ctus incomparabilis, mi-
):(2 nimum

EPISTOLA

+
 animus me recommendaret, atque V. C. Fran-
 cofurti ad Moenum filiorum Dnn. CHRISTO-
 PHORI, LUDOVICI & BODONIS ULDARI-
 CI, Fratrum Germanorum Comitum de Stol-
 berg, &c. pp. mm. sub bello Germaniæ adhuc fla-
 grante, utrorumque fortiter decumbentium,
 discipulorū longè mihi charissimorum ergò me
 conductum pridem convocasset Gauderum
 Werteraviæ, jussu, cui parere meæ erat necessi-
 tatis, coëpi fontes juris publici aperire discipu-
 lis, Illustribus equidem personis scitu per neces-
 sarios, quod quò præstarem decentius, nec, dum
 amplissima juris publici inirem penetralia, in-
 terciderent, quæcunque ex privatis haud me-
 diocriter degustassent Legum rivulis, uno eo-
 demque & publicum & privatum jus consarci-
 nandum sudore, pretium operæ esse duxi. Quo-
 circa elegi de publicis judiciis titulum ex Insti-
 tutis Justinianeis, animadvertens: Imperii re-
 cessus cum primis verò Caroli V. Constitutio-
 nes criminales, nec non Aureæ Bullæ sanctiones
 quodammodo, vel quicquid publici juris nomi-
 ne hætenus venditatum, me titulo illi famoso
 & illustri congrue & haud inconvenienter sub-
 sternere & concinnare posse.

Sed

DEDICATORIA

Sed quid rerum? Onere dum premior, viâ,
quam ingredior, oberrans, in materiam indi-
ciorum incido, januam equidem totiusque cau-
se, cui implicor, vestibulum, quod qui rectâ
non incedit, vix est, ut criminalium rerum
scientulum sese gloriari possit. Et licet non ni-
si peregrinum in hac scribendi provincia me
intelligerem, nemine, quo probè transeun-
dum, me sat superque instruente. Ecquidem
tot Doctorum codicilli, præterquam nuda &
simplicia regularum, nedum integrarum vel
catholicarum præcepta præ se ferunt? aggre-
sus nihilominus opus, quod videbatur despe-
ratum, deducor in hunc campum juris longè
lateque dumosum, in quo bos herbam, ciconia
lacertam, aquila cadaver, sus glandem, uti ex
veteribus quidem dixerat, posset reperire, soli-
tudinem spaciosam, & penetralia aliquando,
plusquam cimmeria.

Et quanquam subsistendum mihi esset filo
Ariadnes abrupto, quod & temporis, tunc tem-
poris, penuria & causæ amplitudo exigebat, oc-
casionem tamen & temporis & laboris renatâ, re-
assumpsi causam, ac manuscriptum Generosif-
simi mei Discipuli, DN. CHRISTOPHORI LU-
):(3 DOVI-

DOVICI Comitis à Stolberg, &c. piè fortiter-
 que defuncti annos ante aliquot, revidendum
 expetivi. Deferente Illustrissimo Parente, Do-
 mino CHRISTOPHORO, Comite de Stolberg,
 &c. meis, & quæ eis infererem, petitis haud im-
 modestis, Vir Consultissimus Dn. Henricus
 Mejerus D. Consilarius Stolbergenfis, Collega
 meus, ultrò transmisit, in memoriam defuncti
 prælustri, cujus busta tristiora tunc familia Illu-
 strissima luctu prosequeretur amaro, revolgen-
 di manu scripta, & ni injuria temporum fato-
 rumque repugnaret, eadem typis describen-
 di. Qua de re, rebusque sic stantibus, operi me
 accinxi denuò, & quicquid perficere non lice-
 bat in accessu, Dei beneficio absolvi in recessu.

Vestræ Clement. autem Domini Clemen-
 tissimi inscribo hanc partem primam, quæ agit
 de indiciis generalibus, non tam in grati animi
 παμύελον, qui per annos aliquot meo ministerio usi,
 meque ad altiora, si sortes tulissent, promove-
 re dignati estis, quàm in tutelam & protectio-
 nem Vestram contra lividas & malignas Zoi-
 lorum insidias, eandem offerens, dedicans. Nec
 dubito, quin V. V. V. V. Clement. hoc meum
 quale-

DEDICATORIA.

7

qualecunq; opus , munusq; levidense , vultu
sereno respicere , meque vestro favori & servi-
tiis recommendatissimum esse velint. Vale-
te. Ex Hannovera Brunsvicensis Ducatus, 10.
Idus Septembr. Anno 1633.

V.V.V.V. C.C.C.C.

Officiosissimus

CHRISTOPHORUS
CRUSIUS D.

CHRI.



CHRISTOPHORUS
LUDOVICUS,

COMES IN STOLBERG, KÖNIG-
STEIN, WERNINGERODA ET HONSTEIN, DO-
minus in Epstein, Müntzenberg, Breuberg,
Lohra & Clettenberg, &c.

Clarissimo Auctori, Salutem.



QVÆ mihi dictasti, Crusi, præcepta, colende
Omne vetant crimen, crimina nulla docent,
Publica jura refers, nec non privata Quiritum,
Et juxta quæ sint ardua, plana facis,
Plana facis prudens, politia jurag, pandis,
Quæ misces studio rebus ubiq, tuo.
Nec non historicos decerptos undiq, flores
Intermiscendo, sedulitate refers
Iucundâ, ne forte gravis lectura molestum
Lectorem faciat, cuncta lepore struis.
Hinc tibi fama frequens erit, & dum cardine mundus
Volvitur, & radiis Phœbus ab axe micat.
Opto hac contingant tibi, nec fortuna relinquat
Vnquam virtutem, cui comes esse solet.
Et comes invidia, tu contra audacior ito:
Non curans Momum dente minace ferum.
Ipsius ossa prius, tua quam bona fama putrescent,
Dum stabit illustri fors tua fixa loco.

EBER.



EBERHARDT

von Weihe in Böhme / Gensenstein /

Kode / & Bruchhoff /

J. C. CHRISTOPHORO CRUSIO.

S.



AMPLISSIME & Clarissime Vir, amice colende, dum in-
fortiâ temporis & hominum expulsi sum ex meis prædiis
in Ducatu Lunenburgensi, Hassiæ, & aliis locis etiam mi-
serè spoliatus contra fidem datam, & aliquot millia thale-
rorum non hilariter consumpserim, ac multa passus sum
ab invidiantis & calumniatoribus, linguam hæcibus
compactis in oculis iustitiam querendo, otiosus legi ali-
quot paginas ex tuo eruditissimo Commentario de Indiciis, quæ mihi valde
placuerunt, committenti aliis, num hæc materia pars juris dici possit. Video
te multum laboris, diligentie & industria, per multos annos in perficiendo
hoc tractatu infumplisse, ac Prosperum Farinacium superasse, multosq; No-
bilissimos auctores introduxisse, quos non sine viatico allegare possumus,
licet Cagnolus & alii improbent allegationum multitudinem, cum iis red-
dantur libri gravoli & infanti; attamen in tot humanis erroribus non possu-
mus innocentia frui, sed cum aliis quandoq; insanire, siquidem in hoc mun-
do vivere cupimus; alioquin omnia morte abeunt, & sola scientia Christi

Est comes, ex qua ubi fata vocant.

Albertus Magnus, referente magno viro Alphonsa Tostato, Deum rogavi
ut omnem scientiam humanam sibi eciperet, idq; illum post multos annos
obtinueisse sacris meditationibus addictissimum, at verò, qui volunt in huma-
na societate versari, & inter homines vivere, necesse est, ut singulis horis
multa legendis, libros multos evolvendo, addiscant, etiam semineæ, qui pe-
dem in sepulchro habet, ne illud obijciatur: Beati iudes, quoniam alii domi-
ni vocabantur. Senes ergò licet matrimonium contrahere non debent
cum senibus humanis, attamen concessum illis est illas amare, & ludere
cum illis; juvenes verò ancillantibus artibus continuò adhærebunt, ut per-
fectè aliquid discant, nam nullus genius tam erit illi propitius, nulla Pauli-
na res tam firma & efficax, ut alicui possit artem infundere, licet non nega-

a

rim

rim aliquid lucis monstrare queat, sed opus est continuo studio ac labore, quo etiam avus & pater tuus p.p. m. m. acquisiverunt in juris civilis scientiæ cognitionem insignem, qui celeberrimi ad gradum dignitatis evaserint. Vir eximius Dn. Andreas Crusius, avus, iudex curialis in hoc Ducatu, nec non Consiliarius aliquot principum, ac magnarum civitatum Germaniæ, Pater Christophorus Crusius J.Ctus, mihi Rostochii 1572. intimus commilito sub Kirchoffo & Borcholdo, Syndicus Hamelenfis, Burgmannus & hæreditarius in Pattensen, gloriøsæ vocis munimine consili laborantium spem, vitam & posteros defenderunt, ac eo ipso demonstrarunt, animam non esse extraduce, sed divinitus infundi, & tritos versiculos in animæ operationibus non esse veros:

Fortes creantur fortibus & bonis:

sed tantum in corporalibus, cujus opinionis etiam Turcas esse historici, patroni temporis, testantur: qui verò labores vitant, in tenebris doctrinarum turpiter vivunt & ambulant. Novi in præcipuâ aulâ Cancellarium quendam Doctorem, contendentem, regulam illam vulgatam; *Qui prior tempore, prior jure*: habere locum in chirographariis. Novialium asserentem, fictam possessionem, contra apertissimas leges & excellentissimos Interpretes, nullam esse, *l. quisquis, C. de donat.* Cujac *lib. observat. 19. cap. 18.* Tuschus *conclusion. 627. in verb. donatio*, & Bartolus dicit, casum esse notabilem, & qui à domino causam possessionis habet, potiore in possessione, *l. quisquis, C. de rei vindicat.* Cujac. *lib. 15. in observat. cap. 21.* ubi enim non est petitorium, ibi possessorium esse nequit, *per vulgata*: O cæca ignorantia virgis digna, ô cæcitas animæ deploranda! ita fit, ut, qui jurisprudentiam nullo pretio nummario æstimandam & de honestandam illustrare debebant, fœdè deformant, qui verò hisce annumerari nolunt, multa & infinita legant, & non perfuntoriè, aut dicis causâ, sed diligenter, quod tu, vir Amplissime, in hoc tractatu tuo multijugâ lectione probas. Ego verò in hoc meæ ætatis anno octuagesimo primo amplius probare neq; possum nec volo, cum mihi instructissimâ bibliothecam, & manuscripta de rebus gravissimis eripuerint, mala vi & fraude abstulerint, & ego sacris meditationibus occupatus sim. Tu fac, Amplissime vir, ut integrum tractatum tuum & practici & juris studiosi Theorici brevi habeant, videant & legant, vivant quoq; feliciter, & bene, ac tuo labore utantur neq; abutantur, & benedicant inter se & mihi quoq; mortuo. Scripsi anno 1633. ætatis 81. memoriam bonæ fidei adhuc habens, honestam tamen missionem ex hoc mundo à Deo petens, & æternam pacem optans omnibus bonis, & ne quis malus nos turbasset malè.

SALV.

SALUTEM.
CONVICTORI ET DOMESTICO
SVO QUONDAM SPIRÆ NEMETUM, AMICO
haud vulgari.

Muchos son alabados de muy menor fatiga
Que son vuestros trabajos porque merecamente
Tambien grandes loores y alabanza rica
Merve une zafid, del dictar nueva mente
Thazer imprimir, sus muax dallas escriptas
Del trabaxo drecho, con buen intention.
Y linda expectança, de todos ser lex dos
No si provecho grande è imposition.

Johan Eberhard Sohn su Elz Cancellarius Guel-
phicus, necnon pro tempore Consiliarius Se-
reniss. Regis Danicæ, &c.

DOMINO AETHORI, CONVICTORI ET
contubernali suo, Salutem, &c.

ÆVu u quid nostrum decesset? & anxius annos
Presentes tremulo conquerar usque sonos
Quo magis, mi CRUET, Majorum tempora summo
Æthere, virtutum fertiliora, loco.
Militæ certe modus hic erat unicus olim,
Tutari patriæ jugera JURÆ suæ;
Legitimæque omnem spectantem JURÆ Tyrannura
Annis concessis ferre negare modo.
Et pepulisse minas hostis, nisi JURÆ juvarent
ECONOMIA, Martis JUS adhibere trucid.
Unde Themis primam laudem, BELONA secundam
Possedit, (felix quisquis utraq; cluit!)
Vendicathinc divos sibi JUSTINIANUS honores,
Atque cæni JURÆ laude meretur apex;

2 1

Claudius

Claudius hinc dominis præscripsit jura Britannis,
 Dacas victrices egit & inde rotas.
 At nunc quæ secl ratio? neq; MARTE, nec ARTE
 Affectatur honos, gloria, fama, decus.
 Hinc nos classe premunt Mauri, rapit, abripit inde
 Impunis Schytici principis arva manus.
 Qui sic? namque jacet medio LEX obruta cæno,
 Amisit partes MARS ferus atq; suas:
 Quapropter duplici decorandus laude cluebis,
 Mi CRUSI, grates Marsq; Themisq; dabit;
 Excolis hanc, illoque doces juste utier, hostis
 Vitæ dum nostræ jura sequestra premit:
 Sic tamen inferior quanto est BELLONA Themiste,
 Et major gladio pax galeâq; toga,
 Tanto præsentī major tibi fama resurgat,
 Ex opera, Themidi quam cupis esse sacram.
 Castra alios, sed justa juvent, patriamque tuendi
 Sub galea, clypeo, casside bella gerant:
 Eunomia sed tu tutissima castra sequutus,
 Æmula perge tuo fingere capta patri:
 Atque tibi imperii proceres sua munia credent,
 Et referent studiis justa brabeja tuis:
 Namq; minus pennis ceratis fidus anhelas.
 Dædaleâ, multum tentat ut agmen, ope.
 Quæ merces? dum illud vitreo dat nomina ponto,
 Laus tua pulsabit dives utrumq; polum.
 Hæc rata quo cupiam fore, me clamor ignit amoris,
 En tibi quem plenâ fauce propino: Vale.

lib. m^q, de properabat Spira

Gottlieb vom Nagel.

AD AMPLISSIMUM CONSULTISSIMUM M^q,
 VIRVM,

DN. CHRISTOPHORUM CRUSIUM, JURIS-
 Consultum, Amicum meum ceu Fratrem
 colendum.

Legum latricis suboles divina Themistes,
 Ædem in sublimi vertice collis habet.

Cernimus

Cernimus hanc non tantum affellare cecumen,
 Sepius affellu, non ratione dūte
 Fesimant, malum quod sit tardasse fuisset,
 Camq, sui rebus ipem quonq, praecipitant.
 Hi se corrumpunt, & res & jura clientum,
 Ac dum jura volunt, torpia rura colunt.
 Tu melius sapi, & mihi vir clarissimè: rectè
 Tendis ad Eunoia per juga sacra domum.
 Menti tibi sancta est. Verbis DELICTA facissis:
 Facto alim, cum sis Juridica valet.
 Perge ita! Sic Juris potius Consilius haberi,
 Aequi quem censeat iudicis omne probet.

T.

Observantiss.

Georgius Gollius D. Sacri Imp. Cam. iudicii
 Procurator & Advocatus, Patriq; Syndi-
 cus Argentinenfis.

AD EUNDEM DN. AUTOREM.

DOTISSIMO S VITOS olim apud Magnates in precio fuisse historie
 testantur. Nonne Carolus V. aliquando Ulissingæ ventos naviga-
 tioni idoneos expectans in multam noctem cum Georgio Sigis-
 mundo Seldio locutus, interea familia oroni, sive dormiente, sive
 divagante, & nemine ad nota sigillum appatente, ipse Carolus Doctori Seldio
 quantumvis recusanti lychnum prætulit, eumque per gradus deduxit. Qui-
 dam legum Doctor Georgius Fiscellus insignia equestris militiæ à Sigismun-
 do Imperatore acceperat, postea cum quibusdam de rebus in Concilio Con-
 stantiano deliberaretur, ac Dd. legum hinc, equestres inde seorsim consiste-
 rent, dubitavit hic Doctor, utrum his an illis se adungeret? Cumq; ad equi-
 tes inclineret: Stulte, ait Imperator, qui literis molinam praefers. Nam ego
 milites mille uno die feci, Doctorem unum mille annis non feci. Imò cata-
 logum non tantum nobilium, sed etiam Baronum, etiam Comitum, etiam
 Principum recēlere possem, qui dulcissimo literarum nectare in ipsarum de-
 siderium rapti, Doctoris aut Magistri titulos assumpsere. Leopoldus de Be-
 benburg, Princeps & Episcopus Papebergenfis, primus in Germania Do-
 ctorales honores gloriose adeptus est, teste *Aventino*, nec solum generis sui
 fastigio

fastigio gloriosum Doctoris titulum cohonestavit, sed & multorum insignium librorum editionibus celebratissimus evasit. Et quis non eruditorum scriptorum memoriâ vivit æternâ? Longissima vitâ scriptio venit, & ea æternitatem quandam præbet. Mihi certius videtur, ingenii, quàm virium opibus gloriam quærere, & quoniam vitâ, quâ sumus, brevis est, memoriâ nostri, quàm maximè longam efficere. Quid? cæteris paribus inter Doctores is, qui libros composuit, præponendus est, cum non modò sibi laboret, sed omnibus exquirentibus veritatem, quod vigiliatum plenum, sudorisque negotium est, ut videre est ex *Jacob Ben. de privilegiis Actorum, part. 3. p. 94. num. 6.* Hodie autem contemptus literatorum & scriptorum ex multitudine videtur descendere, cum juxta proverbium, omne rarum charum, vilescit quotidianum. Sed ut publicè utile est, civitatem repleri civibus: ita multò magis utile est, repleti eam sapientibus, & celebribus Doctoribus, & multi sunt lauriferi, pauci phœbi, multiq; famam habent, alii merentur, & ita rectius contemptus ille inde provenit, quod propter gratiam, vel pecuniam hodie, quàm propter scientiam multi ad honores admittuntur. Unde illud de Gallis: Nos sumimus pecuniam, & mittimus asinos in Germaniam. Sed

Doctor palmare est, & de palmando uterq; est,

Qui Doctorem auro vendit, emitq; suum.

Doctrina & virtus precium est, quo Doctor ematur,

Si res argenti est, morio Doctor erit.

Et Professores Academiæ indignos ad honores istos augustos admittentes puniri & privilegiis exui possunt: Sunt autem hæc, & aliæ obiectiunculæ nix in tectis adversus rectos Solis radios, & te, ut cordatum Jctum, & qui non heri, vel nudius-tertius ad LL. audientiam venisti, ut loquitur *Justinianus in l. unic. C. de nudo jure Quiritium* tollendo, ab editione tractatus tui de Indiciis non deterrebunt. Cogites velim, tibi privilegia Doctoralia non frustra concessa, inter quæ non ultimum locum obtinet potestas scribendi & edendi politos & doctissimos tractatus de arduis & difficillimis juris materiis. Novi te Græcæ & Latinæ linguarum peritissimum. Pietas, candor, virtus, & solida eruditio te in solidū possident. Juris tã publici, quàm privati, & variarum historiarum cognitione es imbutus, nec non pepulisti fores Poëticas, ut cum Platone loquar. At Poësis nihil aliud est, quàm ex omnium disciplinarum delitiis ac medallis condita placenta, atq; ex lectissimis quibuscunq; flosculis compositum mellificium. Totius fermè praxis criminalis fundamentum consistit in materiâ indiciorum, quam alii superficialiter, tu solus medulliter tractasti. Commendare tuas lucubrationes, utpote multi-jugâ eruditione refertas, egregiis tã juris publici, quàm privati, historico-poëticis flosculis exornatas, multis modis possem, nisi res ipsa loqueretur, & Poëtæ *Claudiani* me retraheret monitio, dicentis:

Fucati

*Futuri sermonis opus meum confecta laudare
et Annus.*

De fructu & sperata scriptioe hac opinione quid dicam? Incerta hinc, nec tamen idcirco animus deponendus, firmandus magis, & generoso ausu ad magna accendendus. Nihil sperare potest ignavus calamus, audacia sapè pro eruditione est, & voluisse etiam in magnis magnum est. Respondet optatis eventus: bene est. Non responderet? Conatus semper in laude fuit: neq; tam tenuis scriptio, quæ non aliquam referat laudem. Non placet omnibus? Ne Deus quidem. Displicet multis? factum maximis viris. Placet paucis? Maximum laboris, speiq; suæ fructum retulit, si vel uni prudenti & docto placuit. Sans eion theatrum doctus docto, prudens prudenti est. Quid si nulli placeat? Placeat, Vir Consultissime, tibi, vel hoc solo beato, quod horas bonas expleveris bene, fors malè expleturus, si scriptio defuisset. Vale, Vir Excellentissime, & Bullæum amare perge, ego te depereo. Scribebam corrente calamo Hannoveræ 30. Julii, 1673.

Dn. Adfinis, ac compatriæ studiosissimus,

Antonius Bullæus, Jureconsultus ac olim
Episcopatus Mindenensis Consiliarius.



*MACTE NOBILI, AMPLISSIMO, LITERO-
SISSIMOQUE VIRO.*

DN. CHRISTOPHORO CRUSIO,
PATRICIO ET JC. APUD HANNOVERANOS PRÆ-
signis ac consummatissimo, &c. Domino & amico suo
copi pectore honorando.

WILHELMUS ANTONII FREUNDEBERGICUS.

S. P.



Ta quidem est, ut tute scribis, Vir Jurisconsultissime, fautor & ami-
ce suspiciter honorande, quod eos, qui in parili studiorum navigio
desudant, essi nunquam viderimus, atcano quodam lentoq; amicitia
vinculo nobis devinciamus. Est enim, ut verbis utar Paltingenii

ad, vita lib. 4.

Verba autorum sententia: moris

Quod simile, simile & studium sunt famæ amaris.

Telles sunt hujus rei more quales quales in apricum datæ lucubrationes, qua-
tus causa vel ab ignotis summa dignationis JCris subinde indignus ego ap-
pellor, efficiuntq; ut ad me ignotum ipsorum veniant redeantq; hant vulga-
res nec sine laude epistolæ: ab ignotis, inquam, illis mihi quidem de facie &
corpore,

corpore, sed famâ jam dudum & gloriâ monstrabilibus, tantisq; adeò, qui in nostro studio,

Obfacta ingentia possent
Verè homines & semidei heroesq; vocari.

Horunce adgregari numero vestigiisq; insistere, illi edecumatæ scientiæ JCto jam pridem famigeratissimo, Dn. ANTONIO BULLÆO, affini tuo intimo lubitū fuisse, tibiq; cum illo, Vir Consummatissime, ex utrisq; vestrum jam satis & super intellexi literis: quarū superficialis inspectio etsi primum mihi pudoris excusserit purpurissum, pœneq; animi dubius fuerim, num tantorum duum prægnanti & ætate & juris peritiâ virum, quos in super, ut audio, raro ingeniorum exemplo, pulcra oris cordisq;

Junxit in abruptâ concordia longa catenâ,

tantis ad me indignum junioremq; epistolis, quibus in vicem respondere utiq; par est, & vos perlicitis, magis amicitiaæ fœdera conciliari, quam de nomine & existimatione ipsorum quid detractum iri videatur: eundem tamen sensim è facie cordeq; percussit pudorem doloremq; quod Plinius lib. 4. Epist. 12. præclare scripsit: Omnes, *inquiens*, qui gloriâ famâq; ducuntur, mirum in modum assensio & laus à minoribus etiam profecta delectat. Quo fretus solamine, amicitiaæ vestrae sacra nunc lubens meritoq; ingreditur, ex meo eandem sanctâ fide, quam vobis tantisper,

Dum mihi vita super, dum spiritus hos reget artus,

recipio polliceorq;, vicissim servaturus latere: idq; eò valdius & lubentius quod juxtim parentis mei desideratissimi, Dn. GODEFRIDI ANTONII JCti, vestri olim, dum Gissæ viveret, Præceptoris, non sine laude & honore etiam nunc vobis residet memoria. Filium enim non minus in amicitiaæ paternâ, quam substantiâ derelictâ succedere debere, apud Plutarch. *de vitand. usur.* Socrates monuit.

Vidi porrò & perlegi ad exodium & umbilicum usque tuarum, quas tibi de Indiciis (materiâ sanè præligni, in quâ totius ferme praxeos criminalis consistit fundamentum, ut ex Francisco Personal. in tr. de indic. & tort. notat Dn. Just. Oldefop in eleganti caut. crim. syllog. tit. 1. caut. 8. num. 2.) edere volupe est, lucubrationum systema. Obstupui paulisper & miratus sum, te tantam rem tanto ordine adgressum fuisse, quantam ego quidem è nostro ordine non dico Germanis, sed nec Hispanis, Italis, & vel ipso horum Prosp. Farinacio (cui alioquin ob rerum criminalium absolutam penitamq; descriptionem, primas vulgò deferunt, sic quidem ut ante te nemo omnium, quos æquis amavit Jupiter, prosperiori, vel quantum mihi constat, rotâ sacculovè hoc farina unquam retro emoluisse videatur) ad hæc usq; tempora humeris suis susceptasse ullum haud reperio. Nam cæteri, cum ceu canis è Nilo, adeoque labris vix primoribus eandem materiam degustasse, extremisvè, quod
ajunt,

ajunt, saltem digitulis attingisse mihi videantur, p̄x te numerus sunt, & velut umbra feruntur, ut profecto sit iudicio meo, quod praefiscinē nec otiosē dici possit: Illos omnes te hāc in re tibi habere tantum cedentes.

Levā salē quantum pallenti vedit elevā,

Punctum humilis quantum salūnt arosēta.

Quod enim aliorum labor in loculis sacculisvè praportat, hoc tua illa Ceres in laccipetio facile deglutit: quoniam ad hoc pratulum fluxit tibi aqua, ut scribere potueris non ad clepsydrā sed ad amphoram, *ceu in simili pylades* *naest. Dn. Anton. Bullius in reip. erudio de sev. i. marit. quast. 2. num. 48. in fin. retulit.* undē in epistola dedicatoriā huic operi praemissa ipse fateti necesse habuisti, te talem hic ostendere campum, in quo bos herbam, ciconia lacertam, aquila cadaver, lūs glandem, canis leporem ex facili offendere possit, qualem porcum merito ut hoc de suo mihi largiatur preclarissimus J. Ceus, Dn. Georgius A. fundius A. Rodach in eleganti comm. de diffam. et. c. 3. n. 1. 2.

Sic Chloris vestiat alba,

Qua natura sibi blanda ostendere pompas,

Innumerosq; oculos lassare coloribus ausa,

Non satiare tamen, placido volū, sereno

Talem delictumq; decusq; & gloria totam,

Et summa utilitas dominas, & sit summa voluptas.

Et verō est, ni fallat, ea ex parte tolli tecum innata mens & opinio, ab omnibus, quibus est scribendi consuetio, proguariter metirō sequenda, & adeo quidem insequenda, ut optatem,

Infusa si aliquid nobis optare necesse est,

mihi jam non immormutari illad Poeta:

Huc tamen adveniant pauci, quos Entheus arder

Evabit, atq; Deo tenor indefessum amicit.

Reprehendēt enim eos ego quandoque soleo, qui cū ad opus aliquod tractandum aggrederentur, non utrim faciant, sed praetermittunt aliquid, quod illis arguendi proprium sit, inane tamq; & quodammodo inchoatam propositionem materiam relinquunt, nihil quicquam intercalatiter reminiscētes eorum, quae rebus tractandis saccharum addere, inter seria lectorem paulum reor orando suis solent me quidem apprimē istae Veneres, nec solum forte, nam juxta Virg. in bucol. et. 3.

amant alterna Camēna,

delectate, ejusq; non minus oculos, quā animi sensū compascere possent; in quo tamen literosi, saniores & civiliores hujus seculi, plusquam aliās delicatissimi, ubi secundum Martialis lib. 1.

Et pueri nasum rhinocerotū habent,

adtemniturq; quod

Nec pluteum cadit, nec demor sos sapit ungues,

b

ut ait

ut ait *Perf. Sat. 1.*) J Cui, quos tu hinc imitari præclarè noviſti, aſſiduè
 dum canis inter opus,

ut ille apud *Tibull. lib. 2. eleg. 7.*

*Et Charitum trige Charites ſupereſſe vel uni
 Das Veneri Veneres, &c.*

ita ferè admodulante *Caff. Barth. Leandr. lib. 2. palmarium* quaſi, omneq; pun-
 ctum, quod ajunt, ponere videntur, cenſentes, quod qui domum fabricant,
 ſuſpenſà manu pedeq; haud linquere debeant impolitam,

Ne fors inſideat cornicans garrula cornix,

ut eſt in proverbio apud *Eraſm. chil. 1. cent. 6. adag. 26.* ita ut non ſit de nihilo,
 quod Poëta *Stellatus ſingula delibans lib. 4. Zod. vitæ,* eleganter cecinit:

*Gratia magna etiam eſt, ſapientum dicta referre,
 Atq; loquendo aliquos vatium interponere verſus,
 Interdum exempla hſtoris inventa probatis.
 Talia namq; ſolent ſermoni inſerta decere
 Apprimè, modò ſint non abſre, idcirco frequenter
 Nunc hos nunc illos opus eſt evolvere libros,
 Atq; ut apes varios paſſim decerpere flores.*

Diſ ſind (nî me naſus fallit) die recte Charites vnd bundte Zoffen/quarum fa-
 mulitia, ſi, qui hodie in apertum ſcriptionis protruduntur SS. juſtitia para-
 nymphæ, ſicco ore inguſtata deſpreverint, quantacunque etiam opinionis
 veſte illi induantur, tanti tamen judicio Paridis minimè internoscuntur, ut
 de meliori corbe gloriari, eq; hâc aquilam heteropedem ad latus ſibi ſurripi-
 re vel evindicare auſint, quin potiùs non nemini horum retractâ mente de-
 miſſisq; auribus tandem in hanc vocem exclamare aliquando neceſſe ſit ex
 **Palingen. Zod. vitæ. lib. 9.*

*O tempora pulchra,
 Quàm malè vos novi, quò fugiſtis? miſerum me:
 Si mihi nunc reddat pueriles Juppiter annos,
 Et liceat Samios iterum contingere ramos,
 Pergam illuc dextro, quo tendit litera, cornu,
 Sit licet anguſtus limes, perq; ardua ſurgat.*

Hoc ipſum enim ego ex mutis magiſtris aſſiduâ hauſi lectione, nihil fermè
 ſtudioſum eſſe, quod inter ſeſe caudas non habeat combinatas, quanquam ex
 his aliæ alias in ſuis vinculis conſtrictas mage: unde & Muſæ ita pingi ſolent,
 at ſe mutud tenentes, choros ducant: adeò, ut ex hinc vel ab Alphabeto, pri-
 misq; illis elementis, quibus lallantes pappantesq; ad galli figuram inſtruun-
 tur, interdum ea, quæ uſum non mediocrem in jure habent, deducere repe-
 rereq; poteſſim.

Sanè non deſunt hodie, præprimis ex fœce eorum, quos inſanabile te-
 net

net scriptuendi cacoëthes, & sepe abecedarii pultriphagij: sunt, dann es
 wird nunmehr (*sic quidam seculissex omniumq; horarum Theologus:*) das
 Buch schreiben fast ein gemein Ding; dafi auch einer der faum auf d' Schu-
 len gelroden/ vnd mit dem Doctar in die Sutte geworffen ist/ wolle an liebsten
 geruch seyn: *qui non erubescit libros suos, quos sepe tam jejune, tumultu-
 arie atque compoluerunt, ut editi magis quam editore digni videntur,*
tanquam si forte tibi pollicentes, quamvis belliole illa apud Hyppanum
Europæ Scythiæ fluvium, quamvis vita diem non excedit, ut amantissimi
vir ingenui Forcatulum in præfat. nequamant. effatur, tantis titulorum phaleris,
 seu, ut verius loquitur, monstris evemilare & protrudere, ut Pamassum omnē
 excitasse, aut eosque planē montes polliceri videantur, quos tamen sicubi
 paulisper introspexeris, prohi Deum, quantum frigent, quantum claudicat,
 quantum famulentur: ut de his non inepte *diacri ex Juvenali* sat. 10.

Fiume urceoli, pelve, sartago, parvella.

Hec ingenia chartaria, seu potius ingeniorum tormina, si quidem sui ipsius
 gratia tam operose titulatenos instruuntur, tantumque fluxum patiuntur,
 Rulorum, quibus omnia plena sunt, ad instar, morati prima longa tantum
 mihi videntur: si librorum ergo, cum his sanē crumenis vulgus & numi-
 perdis ipsis pari passu ambulant. Ex legum auctoritate datur redhibicio, si
 quis patrum ut cocco tinctum vendiderit, si deprehendatur in tincturā nihil
 additum, quin mulctā afficiatur, quisque in hujusmodi mercibus fucum fe-
 cit. Et lacto suo vel farto potius fruatur, qui eadem operā tot hominum mil-
 libus imponit: *ut si quæritur magnum scientia vas Erasmi. chil. 2. cent. 1. sub*
adag. 1. Patris librorum cortex com se prominet fastuosē in tabernā quādam
indis impenetraver, multis adstantibus, quævis ex librario: Amice, ubinam est
liber ille ad hunc titulum? Cumq; ille respondisset, cum ipsum jam in mani-
 bus mihi esse: Sed eane, *dixit*, opus est, si scire esse velis: quin exemplo oc-
 currit menti, quod apud Placcum in arte Poet. legitur:

Quid dignum tanto fovi hic promissor huius.

Parturient montes, nascetur ridiculus mus.

Tibi verò, mi Cæsar, hæc in re haud bibit amphora, nec aliunde tuis
 operibus titulum emendicare fuit necesse, quin potius tui ipsius oblitus,
 quod in fronte illa præportant, ad plusquam haberrimē & multumodis in eis
 referas ac rediostias. Et quippim Indicta erunt tui re & nomine, seq; suo
 prodant titulo, ut facilius jurare auserim, an his tibi componendis haud Phœ-
 dri noimom fuisse, quem aliquando sequentibus versibus aperuisse memo-
 rator:

*Cum destinasset operi hæc addere,
 In hoc, ut alio esset materiæ sacro,
 Consilium tacito corde damnavi meum.*

b 1

Nam

*Nam si quis talis etiam est tituli honor,
Quo pacto damnabit, quicquam omiserim,
Ut illum & illum cupiam fame tradere.*

Quantum verò olei, quantum laboris, quantum denique temporis tibi constiterint hæc studia, quàm tu ipse, qui melius omnium noverit, profectò scio esse neminem: id quæ ego haud difficilè prædolor, si quibus vigiliis, animiq; & corporis angustiis Quinquennalia mea (in quibus tamen, cum identidem mei memet & suppudeat pœniteatque, subsecundariam prorsus editionem cum fœnore multiplici non otiosis digitis meditor) mihi subinde & sæpe, ut ingenuè fateor, tãquam è canis, quod ajunt, podice parturienda cõficiendaq; fuerint, mente revolvero & penlâvero. At enim difficilia, quæ pulcra:

*Ocium clari fugiunt honores,
Nobiles ducit labor ad triumphos,
Sudor insignes iter ad coronas
Monstrat apertum:*

veluti insignitè divinus Poëta Mantuanus cecinit.

Est igitur meritò, amice charissime, quod ambabus tibi congratuler manibus de tanto tamq; prælustri facinore, ex eoq; quæ haud longulè desidoq; te adobruet, gloria, famâ & nominis existimatione, duratura tantisper,

*— Dum cæli sedem terrasq; tenebit
Casta fides, dum virtutis venerabile nomen
Vivet:*

ut cum Syl. Ital. lib. 6. loquar, nec possum, quin tibi ex Poëta hæc pulcra vota ligando relinquam:

*— Venerande excelsi
Doctormi ingenii, —————
Maeste animi, quem rarus habet, morumq; tuorum:
Maeste novâ virtute tuâ: sic itur ad astra.*

Magnam n. crede mihi, rem præstitisti, invidendâ celeriusquàm imitandam, unde nil dubitaveris, quin omnes verò eruditi cordatiq; magno cothurno, vel eandem tibi herbam ultrò sint exporrecturi, & haud verso sine felle contributuri pollice: iterum dico, sed, quod soleo, germanitus candideq; :

*Μωυζεν facile est cuivis, sed ritè μωυζεν
Qui queat, ex multis unus & alter erit:
Si nescis, tenta, multum sudabis, & ista
Verba modò dices: Hoc opus, hic labor est.*

Sed & gratulor mihi ipse, cui tantæ molis doctrinæq; opus, in Reipublicæ nostræ literariæ incrementum, hæc rerum conclamatissimâ tempestate, ubi cum Eobano Hefsto in lib. eleg.

Quod

Quod si non pudeat, quod res est ipsa, faceri.

Grandior huius studii nulla ruina fuit.

ab hostio saltem, hisce meis videre obigit oculis: gavissurus maiorem in modum, si quando eorum adytis penetraliaq; inspicere simul dabitur, id quod spero, te quam proximè curaturum, si petenti typographo Nicolao Hampelio, cui hoc nomine literis tecum contrahendi est prolubies, copiam earum transimiseris. Hoc namque rubricatum eunt leges Academicae, nisi quid undecumq; nostris typographis excudendum detur, id ipsi quantoq;us Dn. Decano (quem Amplius & Consultis. Dn. D. JOHANNES Wierendbach, sc. alius & compater meus carum honorandus p. refert) exhibeant, ab eoq; consultatione cum Dnn. Collegis suis facta, facultatem imprimendi reportent. Idem prædicto Hampelio suavit quidam, quem bene noli, & acie mentis, rerumq; vagarum singulari scientia Nobiliss. & Præstantissimus J. C. Tus, nomine tenus à meipso honoris causa jam prætereundus, cui laborum tuorum specimen etiam misisse placuit, inhiatq; simul videre cetera, quorum copia facta, non est dubium, quin nostrates undis, quod aunt, omnibus rectoq; talo ea sint approbaturi, præloq; haud diutulè concessuri, ubi tunc, *ubi huius*, & qualem meam cumq; tam quoad subsecundariam correctionis curam, quam reliqua, quæ ad lævigatam non minus, quam festinam operis huiusmodi editionem pertinere videbuntur, haud dubie experiens indultum: id quod tibi per meam fidem affirmatè solideque polliceatis velim. Inter hæc vide sis, ut valeas. Vir Excellentissime, meque amarent desistas, quem vicissim ab albidâ tuæ fidei destrâ, polliceq; premente, ad suam Horatii Od. 17.)

Nec Chimæra spiritus ignea,

Nec si resurgat, centum annis Egat,

Divides unquam.

In te demoror, itare revereor. Deptoperabam Martisburgi Cactorum, post die Calend. Julii, Anno M. DC. XXXIV.

ACCLAMATIO AD FRATREM

Grazulæ ex animo tibi, nec mihi mente reposta,
Scripta tua cœmper te transmissis jura Quiritum.
Quæ sacratè tenent, nec non mihi gratia unquam,
Lectæ de indicis scriptum, quod tibi anbelo.
Cernere per præsens tempus illustrare receptum,
Sed quia grande te succedunt tempora vite.
Lumina binameo nimium demere remittunt,

b 3

Judicium

*Judicium vegetans aliquando, deficit, atq;
 Nec tutum est juxta, de me depromere votum,
 Fratre tuo, cujus quoq; nec suffragia recta
 Suspicionem carent, quia mens quæ voluitur ime
 Affectu, vix iusta probat, vix devia spernit,
 Sed prout in trito est, ignorat quicquid apertis
 Luminibus cernit, quod palpat, nec quoq; sentit;
 O utinam monumenta prius præclara parentum
 Nostrorum, si scripta modo loquerentur avita,
 Si responsa typis excussa, notata papyro,
 Invidia subducta manu, belloq; perempta,
 Causa esset, tibi majorem reddere famam,
 Sufficeret proavis, et sera posteritati.
 Sed quia difficile est luctari rebus in arctis,
 Quin potius cladem fortune ascribere fatis,
 Hæc quoq; fata pia tandem superanda dolore,
 Interea nec fama tacet, quandoque silescunt
 Scripta viri, quæ laude virum non linquit utrumq;
 Dignum, quem fata extollunt, quem scripta decoras
 Nobilitant factis, manet hoc æqualis honestas,
 Sunt hæc quæ tenui cantare per ardua rerum
 Tempora, quæ parvo tibi decantare volebam
 Carmine, quod Musæ scripsi felicibus olim,
 Vive valeq; diu, quo te majora sequantur,
 Præmia virtutis, volitesq; per ora virorum,
 Clara tuæ laudis volitet super æthera fama.*

Deproperabat

Andreas Crusius, hæreditarius & Burg-
 sassinus in Pattenfen.

AD FRATREM, AUTHOREM
 LIBRI.

HÆCCINE jura doces tandem carissime frater:
 Circumspector ego transacti temporis, ecce
 Ante tui studii cursum sperare salutem
 Vix poteram de te privato, utroque parente
 Subsidiis studii subductis, non equidem spes

Ingenii

Ingeniū me rata tamen quandoq; soletis
 Fallere vis poterat possessio, namque sub ipso
 Limine cepisti rimare iura per artes,
 Atque tuis thesibus præles pervolvere leges,
 Discipulos docuisse tuos, quo tramite cunctos
 Displicuit minimè, tot sustinuisse labores
 Anlatos, Musas Elmanas impiger, oras
 Gissenfes, Wittebergenses, Marpurgica castra,
 Vidisti Heidelbergenses, & Spira Nemetum,
 Argentina refert, & Pontamoulla celebris,
 Egregios studii conatus, atque profundas
 Ingeniū dotes, proceres te rite vocarunt
 Spitzæ Assessorem, nec non ad munia rerum
 Ardua, si inconstans aulæ spendor iniqua
 Sorte artisset, tua nec privata fuisset
 Vita tibi, fordes quæ nescit, carior, atq;
 Insidias hominum, truculentas Principis iras,
 Mactè igitur virtute novâ mi frater, avitæ
 Condecorare tuis factis vestigia laudis.
 Hinc tibi fama recens accrescit & augeat honores
 Majorum, nec vana tibi jam gloria surgit,
 Surget honos, nomenque tuum laudesq; manebunt.

Ascanius Crasius, Canonicus Bamberensis.

AD PATRUM SUUM.

Pæne care mihi non cesso pangere laudes
 Ingenio dignas, atq; laboris opus,
 Dixi saxon, mi serati præsentia vultui
 Me moveat pariter, mi moueat facile,
 Ut possim juveni tua per vestigia tandem
 Intrare ad campos Perfidum docilem,
 Certe ego non vana consellor imagine laudes,
 Non me solum avarum, divitiæ fragiles
 Exhilarant, modo me virtus non linguat inertem,
 Cui fortuna comes, prospera fata favent,
 Nam qui desidiâ luxumq; sequetur inertem,
 Hunc sequitur turpis vita, perenne malum.

Paup.

*Pauperies, angusta domi res, suppliciumq;
 Vita, non virtus, non favor, ullus honor.
 Illa mihi placeant, nec non virtutis imago
 Majorum decoret, meq; per omne beet.
 Almos exoro superos, divosq; precabor,
 Numine sancta trias me regat, atque trahat.
 Interea tibi mente precor, mi Patruæ, sancta
 Felicem vitam, nestoreosq; dies.*

Henricus Wilhelmus Crusius, Andreae filius.

AD LECTOREM AUTHOR.

EN tibi scriptum indicis notatum
 Offero, lector, genio styloque
 Simplici, rerum gravitatis omnis
 Nec tamen expers.
 Non refert omnes numerare libros,
 Non quot authorum tenebras, in ipsa
 Fronte desperatum opus, in recessu
 Vix mutilatum.
 Indicant id scripta patrumq; nostri
 Testium juris, modicove nullo
 Arte, non dicam, studio relata,
 Si qua relata.
 Ut tibi forsan videare factum
 Infolens, quæcunque alii dederunt
 Usq; letheis referenda fati
 Omne diro.
 Si latet fatum renovans arenam
 Ut toga cinctis redeant amœna
 Arva, non arma Æolido crepante
 Horrida clangant.
 Nescio, quæ diva Themis labores
 Provocat nostros sterili brabejo,
 Quod manet solos modo sorte cæca
 Martis alumnos.
 Lustra sunt exacta duo meorum,
 Non dies Vanti modici, laborum,
 Spiritu, quæis, auspice nullitatum
 Scripsit acervum.
 Spiritus qui movit eum, nec horum

De

Defuit quondam generositate,
 Sera quin tandem vegetante statu
 Pythia canet
 Regulas vix ullas habet priorum
 Integras, non quisq. refert decentem
 Ordinem, non ulla sapit vetustas
 Quid iuvet artem?
 Absit, ut quædam specialiora
 Fecerint nostri, meliora forsan
 Facta, laus absit proprii decoris
 Ore relata.
 Hæ tibi, mi lector, erunt dicatæ
 Paginæ, causis variis refertæ.
 Jura quæ privata tenent, docentq;
 Publica jura.
 Frons licet bifrons caperata tundat
 Scripta, nequaquam tamen æviterno
 Calce calcabit, rosa pressa spiritus
 Spargit odorem.
 Ergo quæ iradam, lege, fors placebunt
 Invido tandem, modo dolit ante
 Lecta, fraus, virtutis apex, canino
 Dente remordens.
 Ut vitis commendo bonis opellas
 Hæc, sic jam Mome tibi mellellas
 Dedico, cum teste cruce mqi, cuncta
 Dira malorum.
 Si quid exceptum est malè, dum super sum
 Vivus, allega, tibi replicabo
 Cum Deo fortis, pia busta Mopse
 Tangere noli.
 Mortuo insultant lepores leoni,
 Facta Alcidi movet arma, vano
 Imperu. Pygmæi manus cubanti.
 Tu quid inert
 Buccinæ statû crepitas miselle?
 Fac cito, quæ mente rotas, rotis ne
 Ipse tundaris citius, sciens: Mors
 Omnia solvit.

Christophorus Crusius D.

c

INDEX



INDEX CAPITUM HUIUS

PARTIS PRIMÆ,

De

INDICIIS GENERALIBUS.

CAPUT I.

DE officio iudicis in causa & processu iudiciorum.

CAP. II.

De inquisitione & denunciatione.

CAP. III.

De indiciis ad torturam sufficientibus tam generalibus, quàm specialibus.

CAP. IV.

De indiciis, quæ oriuntur ex attestatione unius testis.

CAP. V.

De indiciis, quæ oriuntur ex confessione coram iudice incompetenti, vel extrajudicialiter facta.

CAP. VI.

De indiciis, quæ ex inventione rerum & forma vestigiorum in loco delicti patrati oriuntur.

CAP. VII.

De indiciis, quæ ex fama oriuntur.

CAP. VIII.

De indiciis, quæ oriuntur ex societate & conversatione malorum.

CAP. IX.

De indiciis, quæ oriuntur ex inimicitia capitali.

CAP. X.

De indiciis, quæ ex nominatione sociorum descendunt.

CAP. XI.

De indiciis, quæ ex fuga descendunt.

CAP. XII.

De indiciis, quæ ex transactione delicti habita emergunt.

CAP. XIII.

De indiciis, quæ ex variatione sermonis depromuntur.

CAP. XIV.

De indiciis, quæ ex interpellatione de inquirendo in maleficia resultant.

CAP. XV.

De indiciis, quæ ex simulata cecitate, surditate, claudicatione & furore ficto oriuntur.

CAP. XVI.

De indiciis, quæ ex preparatione instrumentorum, quibus delicta committuntur, resultant.

CAP. XVII.

De indiciis, quæ oriuntur ex maleficio in vicinitate commisso adversus vicinos.

CAP. XVIII.

De indiciis, quæ ex celatione delictorum emergunt.

CAP.

CAP. XIX.

De iudiciis, quæ ex occultatione reorum descendunt.

CAP. XX.

De iudiciis, quæ ex confessione maritum datam deprimuntur.

CAP. XXI.

De iudiciis, quæ ex otio, inertia & luxu promittuntur.

CAP. XXII.

De iudiciis, quæ ex mala physiognomia promittuntur.

CAP. XXIII.

De iudiciis, quæ ex constitutione regionum vel maribus populi, unde reus eruitur, deprimuntur.

CAP. XXIV.

De iudiciis, quæ ex obsequio familie pravi, parentum maribus sumuntur.

CAP. XXV.

De astrorum in humana corpora influxu, quantum inde iudiciorum deprimenda sunt.

CAP. XXVI.

De iudiciis, quæ ex querundam hominum gente depravato proficiuntur.

CAP. XXVII.

De iudiciis, iuxta aetates hominum proficiuntur.

CAP. XXVIII.

De iudiciis debitorum, quæ vel à fortis, vel mente capiti imputantur.

CAP. XXIX.

De iudiciis, quæ ex perversa maledicendi & jurandi consuetudine deprimuntur.

CAP. XXX.

De iudiciis, quæ ex opinione vulgi iuxta statum quorundam hominum desumuntur.

CAP. XXXI.

De iudiciis, quæ ex infamia nascuntur.

CAP. XXXII.

De iudiciis, quæ ex diffamatione urgens promittuntur.

CAP. XXXIII.

De iudiciis, quæ ex contumacia proficiuntur.

CAP. XXXIV.

De iudiciis, quæ ex mendacio veniunt.

CAP. XXXV.

De iudiciis, quæ ex nominis descendunt.

CAP. XXXVI.

De iudiciis, quæ ex divitiis & excommunicatione resultant.

CAP. XXXVII.

De iudiciis, quæ ex abrogatione nominis, patriæ & familie descendunt.

CAP. XXXVIII.

De iudiciis, quæ ex levitate quorundam famularum sexus personarum deprimuntur.

CAP. XXXIX.

De iudiciis, quæ ex sexu & fragilitate mulierum deprimuntur.

CAP. XL.

De iudiciis, quæ ex celato mentis sexu desumuntur.

CAP. XLI.

De iudiciis, quæ ex notorietate descendunt.

CAP. XLII.

De indicis, quæ ex mendicitate depromuntur.

CAP. XLIII.

De indicis, quæ ex egestate & paupertate descendunt.

CAP. XLIV.

De indicis, quæ ex peregrinatione & circumvagacione suspecta oriuntur.

CAP. XLV.

De indicis, quæ ex recusatione iuramenti delati oriuntur.

CAP. XLVI.

De indicis, quæ ex varietate & inconstantia negotiorum, sordidisque opificiis hominum vilium depromuntur.

CAP. XLVII.

De indic. quæ ex suspecta processu, qui de crimine intenditur protelatione & distensione eruntur.

CAP. XLVIII.

De indic. quæ ex latitatione depromuntur.

CAP. XLIX.

De indic. quæ ex carceris effractione & irruptione procedunt.

CAP. L.

De indic. quæ ex violatione fidei daturæ resultant.

CAP. LI.

De indic. quæ ex perjurio nascuntur.

CAP. LII.

De indic. quæ ex Iudaismo depromuntur.

CAP. LIII.

De indic. quæ ex hæresi resultant.

CAP. LIV.

De indic. quæ ex ficta & simulata sinceritate & pietate descendunt.

CAP. LV.

De indic. quæ ex prodigalitate & decoctione bonorum descendunt.

CAP. LVI.

De indicis, quæ ex imperitia artis emergunt.

CAP. LVII.

De indicis, quæ ex ingessione rei ad se non pertinentis proficiuntur.

CAP. LVIII.

De indicis, quæ ex pravis consil. descendunt.

CAP. LIX.

De indicis, quæ ex mandato.

CAP. LX.

De indicis, quæ ex revocatione confessionis nascuntur.

CAP. LXI.

De indicis, quæ ex inordinata responsione reorum resultant.

CAP. LXII.

De indicis, quæ ex malâ custodia.

CAP. LXIII.

De indicis, quæ ex causa delicti, ut loquuntur, descendunt.

CAP. LXIV.

De indicis contra eum, qui cum delicta impedire possit, eam non impeditur.

CAP. LXV.

De indicis, quæ ex intermissa denunciatione delicti emergunt.

CAP. LXVI.

De indicis, quæ ex denunciatione officialium descendunt.

CAP.

CAP. LXVII.

De iudiciis, quæ ex negatione depositionis promanant.

CAP. LXVIII.

De confessione stuprata, adulterii vel raptus mulierum.

CAP. LXIX.

De iudiciis, quæ ex suspecta faciorum exculpatione emergunt.

CAP. LXX.

De iudiciis, quæ ex iudiciis, vel testimonio exculpatione procedunt.

CAP. LXXI.

De iudiciis, quæ ex singularitate testimonii descendunt.

CAP. LXXII.

De iudiciis, quæ ex contrarietate testimonii emergunt.

CAP. LXXIII.

De iudiciis, quæ ex inhabilitate testimonii descendunt.

CAP. LXXIV.

De iudiciis, quæ ex relatione testis, de maleficio ueltra commissa, deponentis, descendunt.

CAP. LXXV.

De iudiciis, quæ ex nutu, signis & demonstrationibus muti & surdi, cæci, furiosi & ebrii attestatione de promanant.

CAP. LXXVI.

De iudiciis, quæ ex depositione mulieris descendunt.

CAP. LXXVII.

De iudiciis, quæ ex depositione consanguineorum proficiuntur, utriusque litigantium respectu conjunctio.

CAP. LXXIIX.

De iudiciis, quæ ex attestatione testimonii inimicorum de promanant.

CAP. LXXIX.

De iudiciis, quæ ex dubia & obscura testimonii depositione emergunt.

CAP. LXXX.

De iudiciis, quæ ex attestatione de auditu descendunt.

CAP. LXXXI.

De iudiciis, quæ ex lusu prohibito resultant.

CAP. LXXXII.

De iudiciis, quæ ex ebrietate & consuetudine potandi de promanant.

CAP. LXXXIII.

De iudiciis, quæ ex Apostasia nascuntur.

CAP. LXXXIV.

De iudiciis, quæ ex Felonia descendunt.

CAP. LXXXV.

De iudiciis, quæ ex iudiciis Collegii pravae, cutione proficiuntur.

CAP. LXXXVI.

De iudiciis, quæ ex obstinato legum statutorumq. contemptu exoriantur.

CAP. LXXXVII.

De iudiciis, quæ ex capitis diminutione proficiuntur.

CAP. LXXXIIX.

De iudiciis, quæ ex servitute descendunt.

CAP. LXXXIX.

De iudiciis, quæ ex desertione militum, agriculturæ, alteriusq. stationis honestæ, de promanant.

CAP. XG.

De indiciis, quæ ex attentatione & conatu delinquendi proficiuntur.

CAP. XCI.

De indiciis, quæ ex delictis consummatis, quorum pœnæ gratiâ vel alia de causa reis remissa sunt, proficiuntur.

CAP. XCII.

De indiciis, quæ ex remotione & exauctoratione officii honesti resultant.

CAP. XCIII.

De indiciis, quæ ex attestatione testimonii post publicationem factâ, resultant.

CAP. XCIV.

De indiciis, quæ ex attestatione vel depositione testimonii, reo non citato, oriuntur.

CAP. XCV.

De indiciis, quæ ex depositione incarceratorum, aliorumq; inhabilium testimonii, depromuntur.

CAP. XCVI.

De indiciis, quæ ex testimonio pauperum descendunt.

CAP. XCVII.

De indiciis, quæ ex relatione minorum & impuberum resultant.

CAP. XCVIII.

De indiciis, quæ ex spontanea & in scriptis comprehensa attestatione resultant.

CAP. XCIX.

De indiciis, quæ ex confessione & relatione auriculari sacerdotum depromuntur.

CAP. C.

De indiciis, quæ ex relatione iudicis extra acta & aditata, facta, oriuntur.

CAP. CI.

De indiciis, quæ ex tristitia depromuntur.

CAP. CII.

De indiciis, quæ ex attentata sui ipsius occisione resultant.

CAP. CIII.

De indiciis, quæ ex taciturnitate descendunt.

CAP. CIV.

De indiciis, quæ ex consuetudine delinquendi promanant.

CAP. CV.

De indiciis, quæ ex communiter accidentibus depromuntur.

CAP. CVI.

De indiciis, quæ ex deprehensione in delictis nascuntur.

CAP. CVII.

De indiciis, quæ ex confessione rei sub spe promissæ gratiæ facta proficiuntur.

CAP. CVIII.

De indiciis, contra hos, qui obviant, ne reus capiatur.

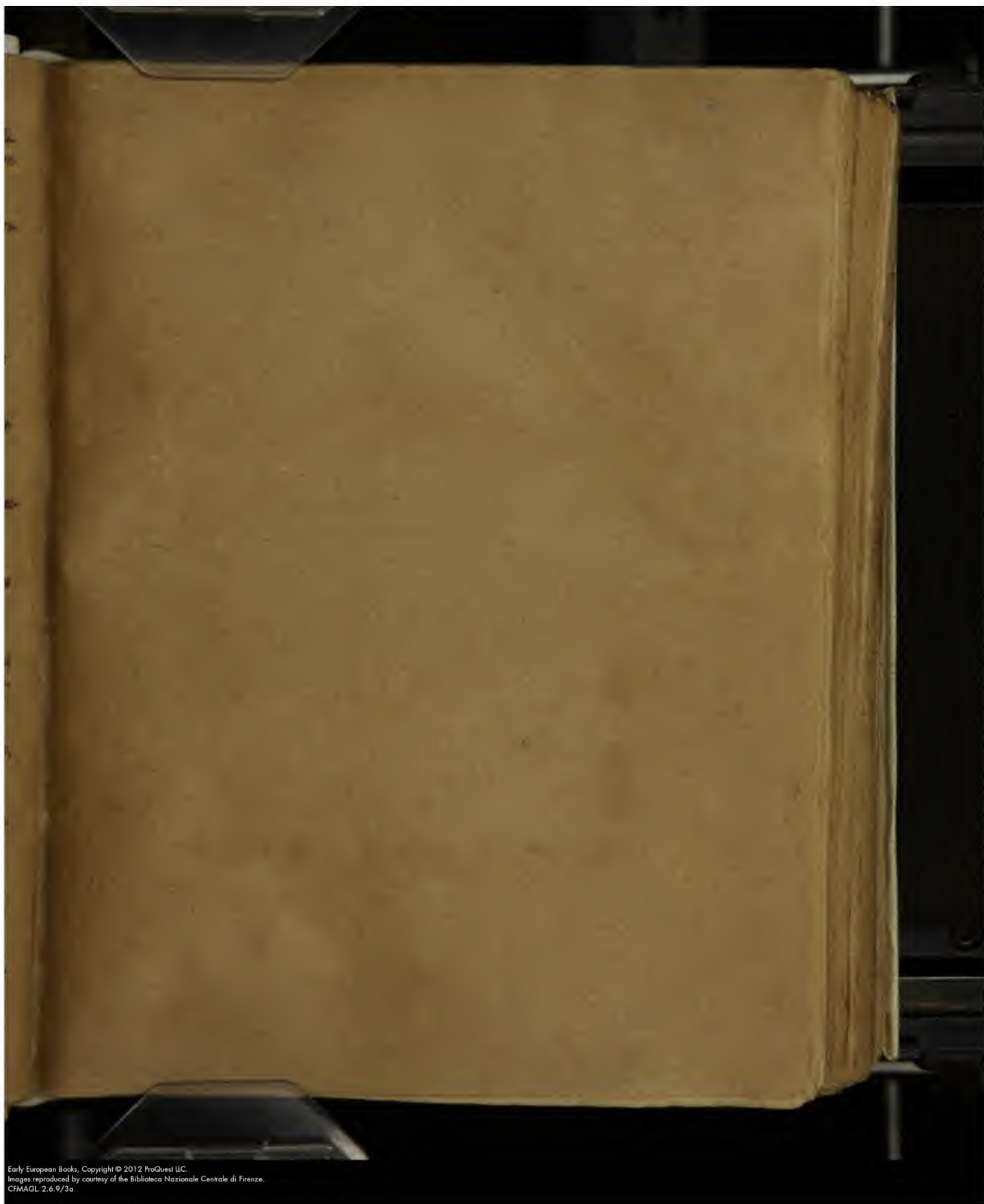
CAP. CIX.

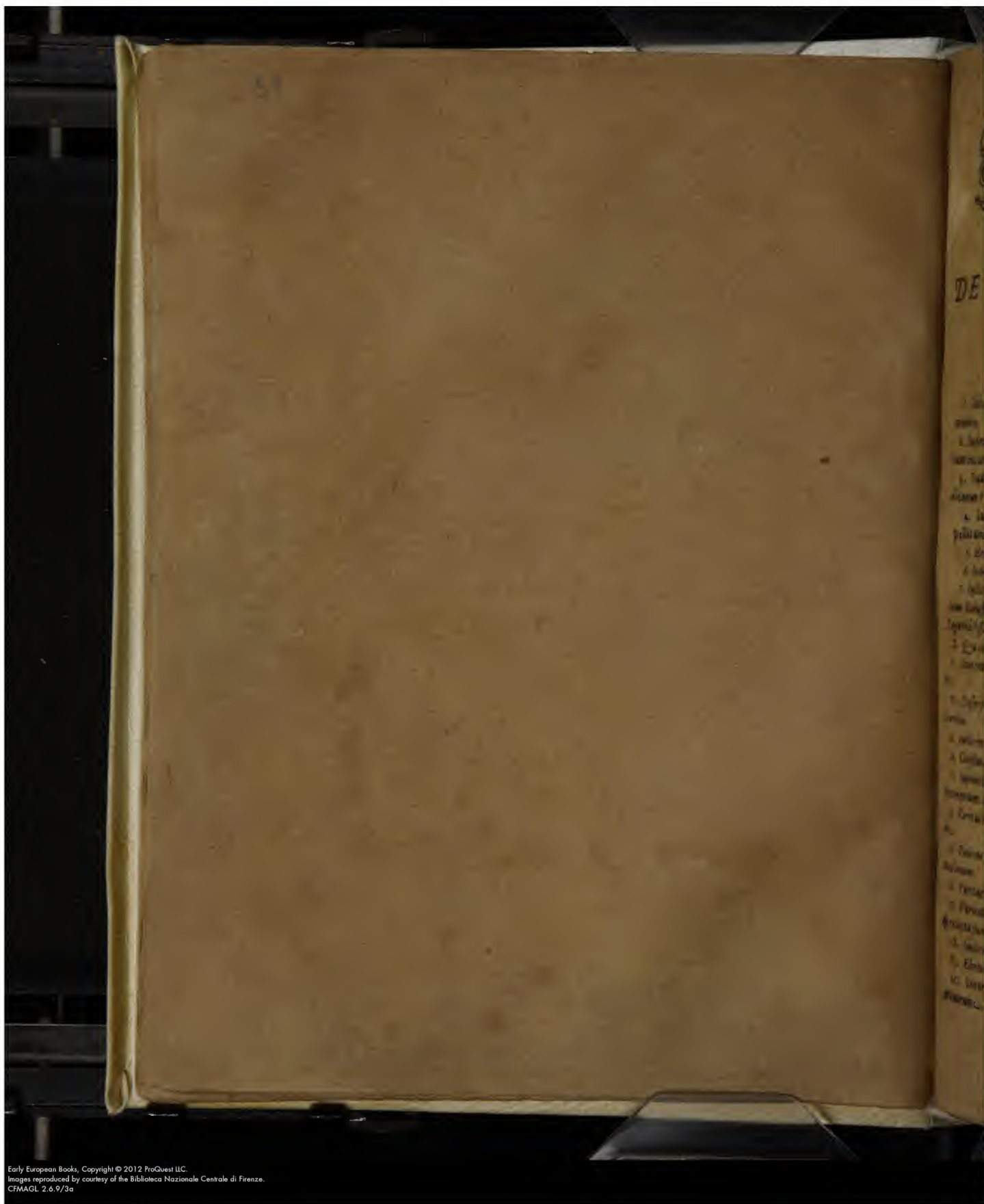
De indiciis, quæ ex famositate descendunt.

CAP. CX.

De indiciis, quæ ex iumentorum nutibus, mutisq; demonstrationibus eruntur, &c.

CAPUT





CAPUT PRIMUM.
DE OFFICIO JUDICIS IN CAUSA
& Processu Judiciorum.

SUMMARI A.

7. Judicium quinquaginta confas regulariter membris.
8. Index maximè affertur suam confas.
9. Index duplicem saltem quomodo habere dicatur?
10. Index ignorantiam leges stultitiam appellatur.
11. Homo animal pessimè est sine justitia.
12. Index vocatus Delictum foro.
13. Index est fulcrum principatum, ubi situm habuit transmittitur de lingua judicis Regia si forte veritas & baptizata.
14. Index in persona judicis requiritur?
15. Index prudentia tunc adhibetur iustitia.
16. Descriptio vera prudentia ex variis attributis.
17. Index commendat constantia.
18. Constantia vigor fidei debet.
19. Sapientia pars est laetitia desipere. Ex pro temporum circumstantiis tunc a consilio.
20. Partis studium terminatur in iudice.
21. Partis in iudice quasi dicitur prima causa laetitia.
22. Partis perplexa descriptio.
23. Partis in inquirenda gratia in reperta & vicia sunt tormentorum genera.
24. Index debet esse iudex.
25. Ebricitas furoris & stultitia mater est.
26. Inter pecula Germani olim iudicia enumerantur.
27. Index peritus sit iura & statutorum.
28. Ignorantia peior est malitia iudicis.
29. Indices ignavi sunt si avari dolosi.
30. Index imperitus, affertur avaritia est.
31. Quam crudeliter, Principem habere, officiales prelo ad iudicandi munus evectas.
32. Damnantur iudice incompellere sententia & iudice.
33. Graciam solum & responsum hoc de re.
34. Dividendum iudicium est, quod regitur ab alicui & iudice, hinc inde demum potest habentibus.
35. Index an possit agere in iudice?
36. Quasi iudice iudice iudice ne committantur?
37. Index non debet iudicare per vicarium.
38. Ignorantia iudicis innotuit perpetua est calamitas.
39. Quanta scandala parant diversa collegiorum responsa?
40. Inlatio importuna odiosa est.
41. Lapsus virorum clarissimorum quadam iura statutoria.
42. Avaritia describitur paucis.
43. Indices avari sunt pili, & selvi, castes patrumfamilias comedentes.
44. Index hodie rigant rubro large & pauperum crimine.
45. De iudice pacifico, seminario, & molli, natu digna commemorantur.
46. Gorgias Rhetor apud Gracos, de concordia edisserit.
47. Index officium duplex est.
48. Nobile

42. Nobile officium iudicis quale?
 43. Mercenarium in causa criminali unde fundetur.
 44. Modus procedendi ex constit. Caroli V. per inquisitionem.
 45. Pro iudicii constitutione ex stylo in causa inquisitionis advocatus dandus est reo.
 46. Qualiter reo absente formetur inquisitio?
 47. Antequam inquiratur, constare debet de evidentia facti, quod est in questione.
 48. Iudex ipse locum patrati criminis accedere debet, & formare inquisitionem.
 49. Formata & finita inquisitione generali, demum ad particularem perveniendum est inquisitionem.
 50. Post generalem inquisitionem iudex ad capturam procedat.
 51. Acceptum constitutum quid?
 52. An contra testes ex officio per modum inquisitionis receptos possit opponi exceptio subornationis, & falsi questio?
 53. Si ab accusatore nominentur testes, adversus eos jure opponitur, quicquid personarum vel dictum testis quovis modo in suspicionem falsitatis deducere potest.
 54. Quomodo Otto III. omisit inquisitione decenti, occiderit & equitem innocentem, & conjugem fontem.
 55. Quid si concurrant inquisitor & accusator?



IUDICIUM criminale membris quinq; constare vulgo tradunt Doctores in rubrica ff. de accus. Quemadmodum civile iudicium totidem partibus fundari & absolvi, Bart. & Doctores statuunt in rubr. ff. de iudic. scilicet iudice, actore, reo, probationibus & sententia.

1 Iudex ¶ consideratur ^{1o} vel secundum personam, ^{2o} vel officium, quo fungitur. De primo sunt textus in jure sacro plani, ut Exodi 14 v. 21. *Dent. c. 1. v. 15. 16. 17.* quibus evincitur, necesse esse, ut iudex vir probatæ vitæ sit, singularis prudentiæ, & experienciæ, l. *sancimus, C. ad l. Jul. rep. Novell. 82.* ubi Cujac. Cic. *pro Cluentio*, Illud est, ait, hominis magni, atq; sapientis iudicis, habere in consilio legem, fidem, religionem, æquitatem; libidinem ¶ autem, atq; invidiam motuum cupiditates omnes amovere, maximi æstimare conscientiam, quam à Diis immortalibus accepimus, quæq; à nobis avelli nunquam potest, quæ si quoquo in casu abundare debet, utiq; in causis iudiciorum arduis, quæ solerti magistratus arbitrio, & discretioni legali committi ut plurimum solent, maxime requiritur, vide Bald. in l. 2. C. de sent. ex brev. rec. ubi vulgariter dicit: Iudicem debere duplicem salem habere, salem scientiæ, ne sit insipidus: Juris ¶ ignorantia enim stultitia dicitur, l. *fin. §. penult. ff. de jur. & fact. ignor. l. si per prudent. ff. de evict.* Joan. de Pined. in *Job. tom. 2. cap. 42. vers. 9. nu. 5.* delictum turpe quodlibet, quod non nisi in hominem rudem & vilissimum cadit, vocans stultitiam, Dionys. in d. cap. *Jobi*, ignorantiam culpabilem cum JCtis stultitiam appellat: & salem conscientiæ, ne Diabolus sit in iudiciis, Henning. Gæden in *process. iudic. in Proem. n. 8.* Joan. Bapt. Magon. de *rect. patroc. rat. c. 35. n. 4.* D. Wilhelm. Antoniamicus noster in *coroll. analect. ejus de rescr. morat. subject. 4. sect. 7. coroll. 3. vers. cum enim indubitatum.* Eric. Hedeman. *disp. semestr. 15. th. 15.* quandoquidem iudex dicatur quasi jus dicens populo, adeo, ut si is non iustitiâ, non jurisprudentia fuerit imbutus, ne iudex dici

dici possit, c. *forus*, §. *in omni*, extr. de *P. S.* imò ne homo quidem, sed potius inter animalia & bruta connumerandus, cum optimum animal sit homo lege fruens, pessimum verò à lege & iustitia separatum, Petr. Frid. *Mind. lib. 2. process. executiv. c. 3.* hinc non minus commodè, quam graviter dicitur *in l. 5. §. 5. C. de off. praef. prae. Africa.* quod & iudex debeat timere Deum, utpote delegatus, vicariusq; Dei in terris, ordinarius hominum Rector, Frid. *Mind. d. loco, p. 83.* Non ita, odio, precibus, aut amicitia flectendus, c. 3. §. 7. Iudex quo pluribus onustus precibus, eò constantior & electior sit, & imitetur Narviensem illum agrum, qui imbribus siccior redditur, non secus ille ad injustas preces aridior & severior ait Johan. de Pineda *rom. 2. in Job. cap. 18. v. 18. in fine*, Quin potius iudex in materia hac vitam & sanguinem hominis efflagitante, fungatur officio recti & innocentis viri, l. 4. ff. *sum. herc.* unde virum bonum appellat ipsum l. 137. ff. de *P. O. Math. Steph. de iurisd. membr. 1. c. 1. 12. 45.*

Vir bonus est quis?

Qui consulta patrum, qui leges iuraj servat.

Hinc vulgatum proverbium: Quod absq; iustitia nec Jupiter ipse principatu rectè teneat, siquidem in iustitia fundetur & principatus, Lips. *lib. Pol. 10. 7* Refert Petr. Rebuffus *in nobiliss. suo tractatu de concord. Leonis 10. & Franc. reg. Gall. in prox. pag. 1.* in Francia quendam dum agrum foderet, invenisse humanam linguam, loquentem, interrogatam cuiusnam esset respondisse eam, se linguam hominis Pagani olim iudicis fuisse, quæ quia nunquam protulisset sententiam injustam, Deum reservasse, animam iudicis in illa lingua quousq; baptismum reciperet, & fuit (ait author) baptizata lingua, & in terram recondita. Præterea non minus decet, quam decorat iudicis personam, ut sit prudens, constans, verax, sobrius, ac ut juris publici, ita morum hominum ac Reipublicæ statutorum apprime peritus, non avarus, rixosus. Unde veritas Hostiensis relata à Rutgero Rulando *in tr. de commiss. lib. 15. cap. 6. n. 11.*

Primum præcipitur, quod sit sine crimine iudex.

Magnanimus, & sobrius, prudens, ornatus & hospes,

Castus docens, non percursor, non litigiosus.

Non cupidus, bene dispositus, non neophytus.

Prudentia in iudice requiritur, ut enim iustitia malitiæ & iniquitatis depravatorum motum, criminum Reipublicæ, est expultrix, ita comitem semper habet in hac functione prudentiam, Lancell. *in tract. de offic. advoc. 1. 10. aff. v. Mag. in tract. d. lib. 1. c. 2.* Equidem certo certius est, iustitiam non posse sine prudentia subsistere, cum examinare, quid & iustum aut iniustum, non mediocris sit prudentiæ, Rütger. Ruland. *in d. tract. de commiss. lib. 1. c. 12.* Francisc. de Longin. *in tract. il. gentil. humo. part. 1. §. la prudentia, & pia digna.* ubi docet prudentiam iustitiæ anteponendam: prudentia quippe pro voluntate regulata vel maturo consilio accipitur, *in cap. statutum, §. notarius*

A 2

de rescr.

10 *de rescr. in 6.* Etenim † certè prudentis est, examinare consilia & non facillè quavis credulitate ad falsa prolabi. De dubiis non definias sed suspensam tene sententiam, ut si postea te fretum bono consilio, succumbere & falli contigerit, fallaris eò levius & prudentius, Damhud. *cap. 27. pract. civil. n. 20.* Julius Scaliger *in exerc. 107. sect. 3.* Prudentiam habitum prævidendi vocat, quo disponimus, quo modo agendum quid sit, vel faciendum? & August. *in lib. de sensib. 43. definit* prudentiam appetendarum fugiendarumq; rerum cognitionem. Qui sapiunt, iis omnia bona à diis immortalibus sunt tributa. Plutarch. *in osiride*, & initiū prudentiæ finis est fortunæ, non pœnitentiæ, Aug. *epist. 82.* Corhm. *conf. 12. vol. 4 n. 59.* Quicquid consilii moderamine perficitur, nō confuevit pœnitudinis rubore perfundi, *gl. in Nov. 23.* Rittersh. *ad Nov. p. 10. c. 1. p. 4.* & vulgò dici solet, illa diuturna sunt, illa robusta, quæ prudentia incipit & cura custodit. *Cam. 3. med. hist. c. 47.* Quapropter Vent. de Val. *2. in part. litig. c. 9. n. 4.* allegans *Ant. Vip. de reg. jud. c. 15.* Prudentiā appellat lineā, quæ ad medium, secundum circumstantias, omnes, actiones humanas dirigat. Planè prudentia hoc præstat, ut mens nostra atra inscitia rubigine infesta & ignorantia caligine obducta, radiis suis quasi corruscet, exuatur rationis rubigine, acuatq; ad alia, eodem splendore prædita, & præluceat sibi, ad nansciscendum primi opificis similitudinem, *secundum Scalig. dicta exerc. 107. sect. 3.*

11 Caterum constantia † in iudice requiritur, cum nihil penè sit, quod tam deceat in omni re gerendā, consilioq; capiendō, quàm servare constantiam. Quid enim vagus & levis homo, qui movetur singulis momentis, ut folium rapitur à ventis. Imò non satis est veracem esse iudicem, ut modo audiemus, ac ingenuè judicare, quid expetendum fugiendumq; sit, sed gradum figere oportet, stare inquam præsentī ac constanti animo, in eo quod semel deliberatum judicatumq; est, *Joh. à Rosch. in thesaur. polit. c. 14. lib. 3.* Neq; enim nutare debet animus, sed sibi constare; ait Cæsar apud Salust. Quamquam verò nolim ita constantem iudicem, ut quidvis potius patiat, quàm conceptam semel sententiam mutare, ut ne in minimo palynodiam cecinisse videatur *Cic. 5. Philipp.* Quis enim nescit minimis fieri momentis maximas temporum inclinationes? *Liv. decad. 1. lib. 2.* Imò quod quæq; dies aut nox ferat, incertum est, in puncto sæpè temporis maximarum rerum momenta vertuntur, *Senec. 4. de benef. cap. 30.* Proinde turpe non est, mutare consilia, quoniam consilia rebus aptentur, nec quenquam pudere debet errorem suum fateri, & ad meliora transire vota: ex D. Ambrosii sententiā contra *symm.* quam signanter exemplificat D. Wilhelm Antonii *in tract. de rescript. morat. conclus. 63. n. 102.* Quare Cicero *in ep. 72. pro lege Murena*; Zenonem Stoicum reprehendit, statuentem, non esse sapientis, sententiam semel decretam fixamq; mutare. Et Leonid. apud *Plut.* cui dā dicenti: quod facillè mutaretur, respondit, mutator; sed pro temporū ratione, † non ut vos, proprio morbo, unde *Lips. in lib. de const.*

const. Sapientie restatur partem esse leviter desipere, & paululum extra viam rectam ire ad vitandum violentum aliquē occursum, ad inliat nautæ, qui vela hinc inde expandit & obliquat, tenendo summi nihilominus portam, iidem & tu in illa vel ista re: quod allusisse videtur Horatius in odis cum inquit:

Ad desipere est nimium sapere, Dulce est, desipere in loco.

Item quilibet: *Desipere est nimium sapere.*

Pro qua sententia militare etiam videtur Augustinus *epist.* 214. ubi sic infert: Turpe est mutare sententiam, intellige veram & rectam, non stultam aut novam. Sicut enim constantia non sinit hominem depravari, sic per-
14
tinentia non sinit corrigi, proinde licet illæ laudandæ, ita ista emendanda. *Vide Aleman in discursu feudali pag. 134. & de monet. quest. 2. conf. 8. pag. 713. Adrian. Pulv. in tract. de prohib. alien. pag. mibi 32.* Porro ut verax iudex sit & veritatis studiosus, arguit *l. 1. de iud. causa, 3. q. 7.* De Simandro rege Ægyptiorum referunt *Canon. in cap. erit. dist. 4.* quod iudicibus veritatis imaginem collo appendiam esse voluerit, imò per hoc leges inventæ sunt, ut veritas constaret, conservaretur *d. c. 1. Bald. in l. 1. n. 6. ff. de confessis*, eaq; in iudiciis maximè quali Domina et pater uni tenet locum. *Corn. conf. 293. vol. 2.* Est siquidem ve-
15
ritas ita, ut qui eam colat. Deo similis reddatur, ut respondit Pythagoras: imò veritas est potentissima, sine qua Rex est tyrannus, *DD. in l. fin. ff. de rei vindicatione*, veritas fortior vino, rege, muliere, *lib. 3. Esdra c. 3.* veritas triumphat de nostris operibus, & facit, ut falsitas & mendacia se ipsum accusent, *Lactant. lib. 2. de divina justitia*, ut qui eam non defendit, non tam sit in vitio, quam qui patriam, parentes, amicos deserit, *Cic. de officiis*. Scientia ad solam veritatem ordinatur, *Lactant. d. loco Arist. 1. metaphys.* planè veritatem colendo Deum ipsum colimus, qui ipsa est veritas, *Job. 13.* Sic et innumera S. Scripturæ etiam mandata, quæ veritatis studium serio inungunt, ut *Psalms. 14. 15. 19. 30. 62. 84. 127. & 138.* ubi omnia Dei mandata dicuntur veritas, *Exod. 28. Esaiæ 39. 59. Offic. 4. Proverb. 29. Paul. ad Eph. 6.* Quinquam veritas non nunquam aspera sic improbis, & molestiam pariat, dum aliquem palpare dedignantur, tamen in iustitia eius nihil est, & integris sensibus gravior, quam in iustitia iniqui, diligens favus, *Johan. Sarisber. lib. 3. de nugis curiarum, cap. 5.* Iudex eorum veritatem omni via & ratione perspectam non habens errabit in gehennam, quam ut evitet, indiget illuminari à Deo veritatis auctore, ne præpostere iudicet, *Johan. de Pined. in Job. cap. 29 v. 16. Idem eod. lib. 4. f.* Hoc quippe pertinet ad integerrimi magistratus officium, non suscipere leviter causas, & delationes civium, neq; de re non bene satisq; cognita sententiam ferre. Quare pergit, perfectam causæ cognitionem præcipiunt iudici sacre literæ, ut *Deut. 21. Prov. 28. Deut. 17. Exod. 29. 2. Paral. 19.* atq; existimo, ut, franc esse veritatem, quam Deus requirit à iudicibus, ut veritatem causarum, veritatem iudicii inquirent, *Exod. 18. Deut. 17. & Dan. 13.* atq; hæc veri-

tas iudicii comes, *Ps.* 110. opera manuum eius veritas & iudicium, iudicis satellites veritas & misericordia, quæ custodiunt regem. *Prov.* 20. Eleganter de se contestatur *Jobus cap.* 29. v. 16. ibi: causam quam nesciebam, diligentissime
 17 investigabam, ubi pulchrè *Joh. de Pineda n.* 4. Hinc ꝑ pro veritate inquirenda Jcti tot cogitarunt remedia, etiam violenta, & tot tormentorum genera, tot.
tit. ff. de quest. Tamen ex Theologis nonnulli eam reprobent, quandoquidem ut prudens *Mimus* apud *Ludov. Viv.* 14. ait: etiam innocentes coguntur mentiri tormentis adhibitis. *August. de Civit. Dei, cap.* 6. *Valer. Max. lib.* 4. *cap.* 4. *Zepp. de ll. Mosaic. lib.* 4. *c.* 10. *Godelm. de venefic. & Mag.* 10. *num.* 4. *Paris de Put. in tract. syndic. verb. tortura, c.* 5. *n.* 7. refert, se vidisse nobilem magni criminis insimulatum, qui cum aulam intrasset, in quo stabat chorda, eam videns statim ceciderit in terram, quasi exanimis, mingens sub se, egestionemq; emittens, quamvis innocens esset, verum hac de re infra dicendi locus oportunior. Sobrietatem ꝑ in iudice requirunt leges, etenim jejuno stomacho deliberandum est, cum ex adverso mens ebria ad res dextrè gerendas, ad consultandum, judicandum, inepta potissimum censeatur, *cap. venter, dist.* 25. *c. sanè, quest.* 1. Est siquidè ebrietas furoris & stultitiæ mater, *Tiraquell. de pæn. caus.* 6. & *Mascard. de probat. conclus.* 547. *n.* 3. *volum.* 2. Maximum ꝑ Imperatorem inter pocula insanivisse scribit *Euseb. lib.* 8. *Eccles. hist.* c. 16. & *Basilii Magnus in homil.* contra ebriosos, vocat ebrietatem matrem malitiæ, hostem veritatis, quæ fortem timidum reddat, justitiam pariter ac prudentiam tollat, *Clemens Alexand. lib.* 12. *c.* 2. quod vitium Germanos nunc, ut olim fascinavit, *Tacitus cap.* 7. refert, nostrates in conviviis & compotationibus deliberasse, & lites aliasq; res graves decidisse, subdit tamen, quod facile lites compositas recoxerint, lites de litibus seminantes, Persas idem factitasse testis est *Hering. de fidej. c.* 12. *num.* 14. Et sanè qui lites dirimat intricatas homo bene saginatus Cerere, & potatus Libero? quod officium hominis prudentis & summè discreti est, cum ex adverso ebrietas furor dicatur, *c. venter, dist.* 35. hinc *Seneca in epistola ad Lucil.* 83. ait: Ebrietatem nihil aliud esse, quàm insaniam voluntariam: Imò qui iudex flagitia de medio tollit, qui ipse flagitiosus eò, quod est ebriosus, & quod longè deterius, qui per ebrietatem crimen elevare potius quàm exterminare velle præsumatur, *Quint. lib. orat. Inst.* 11. *c.* 1. Planè si pacta cum ebrio vacillant, *gloss. in c. unusquisq;* 22. *quest.* 4. *c. sanè, 15. q.* 5. nec testamentum ab ebrio conditum vires habet, *Bald. in c. à crapula, de vita & honestate cleric.* neq; testimonium ab ebrio prolatum, *Bald. in c. 1. de testib.* quomodo sententia à iudice ebrioso vel ebrio lata? cum in iudiciis quasi contrahere dicamur, per notissima. Vulgò solet recenferi exèplum iudicis cuiusdam somnolenti & temulenti juxtà, pro tribunali sedentis, què cum è somno assessores excitarent, ut sententià dictitaret, ageretur enim res seria non somnolenta ac levis, quæ nempe vitam & sanguinem hominis concerneret.

ret. Respondit temulentus ille: siquidem reus est homo, decolletur, at illi: sed de agro & prato villici causa agitur. Respondit: Si pratum est, defalcetur.

Præsidem † & adjunctos ejus, Spirensis Camera Phœbo aestivali nimirum 20
um flagrante & emarcescente corpora humana, tribunali insidentes sæpe numero vexatos somno vidimus, qui idcirco nequaquam culpandi sunt, cum interea nihil negligatur in judicio.

Peritiam † juris & statutorum in judice requirimus, quia ignorantiam 21
veritas comitem & sociam repudiat, quid enim aliud veritas, quam lux, quid ignorantia, quam tenebræ. Antimach. 3. *comm. polit. th. 35*. Atqui veritas in judiciis quasi principatum obtinere debet, ut supra dictum est, Ergo peritia juris ex parte judicis in judicio: Ignorantiæ mater omnium errorum dicitur, quæ nunquam in Jcto, multò minus in judice probabilis est, l. 2. §. *Servius*, ff. de O. L. Plane ignorantia periculosior est malitiâ, † quia malitiosus nonnunquam bene judicat, ignorans nunquam, Vent. de Valent. in part. litig. c. 9. lib. 1. ut rectè Zaf. l. 1. §. 2. 22. judices † ignorantes fratres dolosos appellet. Augustin. de civit. Dei. d. c. 3. Socin. in c. fiat, n. 23. ext. de test. ubi dicit: quod judex † 24
imperitis sit alius auritus, qui potius porcis leges dare, quam jura administrare debebat, Antim. d. l. 3. c. 35. judicem indoctum aureum mancipium vocat, servum cupiditatum, qui comædiam ludat saltè velatus persona justitiæ.

Quemadmodum hodiè in aula Pontificis Romani multa officia venduntur imperitis & indoctis, quod incepit Pæchalus, & confirmavit Calixtus Lamb. Danæ. 6. *Polit. Christ. c. 5*. Guil. Budæus ad *Pandect. pag. mibi 169*. & nos prolixè, part. 3. de indic. ambir. In Gallia & civilia & militaria † officia sunt 25
perpetua, quod plus est, quam si venalia dixeris, scilicet quæ ad hæredes transmittuntur, & hypotheca dari possunt, Pruckm. *consil. 19. num. 29. vol. 2* referunt à fide dignis, in Parlamento Præsidis officium 20000. Francis aliquando emptum fuisse. At quale hoc lenocinium & prostitutio justitiæ virginis castissimæ? Porro licet in Germania passim precaria, & ad nutum principis revocabilia sint officia, dubium tamen non est, quin gratia & pecunia ut plurimum quoque emanent: æquis jam à principis stat latere, quem non familia, agnatio, amicitia promoveat, vid. inf. c. 57. n. 10. Dur. de Palsan aul. Pol. th. 351.

Emeras ille prius, vendere jure potest.

Lath. de *consil. 3. cap. 16. n. 59*. hac de re gravissimè discessit, ubi illa gloriosa & poliberrima dignitatem & officia, quæ qui affequebatur non solum non ambivit, nec quasiq. amò nec non contempnit. Viti vetò ejusmodi, in aula sunt instar heroum, ceteri adulatorum & sæpè proditorum, Watem. l. Erenb. de *scd. pag. 244*. qui dicit: Principes infelices, latrones plures fovere in aulis Accidit sæpè numero, † quod plerique judicum ex animi levitate & ambitione, scilicet 26
imperitiores videantur, re non probè consideratâ, nec intellectu tumultuarias nonnunquam sententias effutiant, & sicubi consulere judicio maturo fas erat,

fas erat, manè arcepto processu, vespere litem determent. *cap. Eccles. 185. c. 6. de constit. Fr. Pfeil. consil. 182. nu. 6.* Græcos, cum urgerentur ad dicendam sententiam, antequam de causa liqueret, respondisse fertur: Patres suos apud Antipodes solem non vidisse, sed expectasse, donec & sibi Phæbus exoriretur, *Constit. † Caroli V. art. 1. & seq. de iudiciis Germaniæ* tam iniquè comparatis conqueritur, scilicet quibus raro vel nunquam, præsertim si eadem hæreditaria fuerint, vir bonus & literatus præsideat: derisum, ait ille, aliquando † iudicium, cui præsiderent boves & asini, homines verò eisdem sederent post terga. Quantò magis nostra iudicia Germaniæ deridenda, nî magis & potius deploranda. Nec obstare videtur commune nonnullorum theorema, quo adstruunt, iudicem experientia rerum instructum licet illiteratum, imperitumq; juris, iudicis officio fungi posse, *l. penult. de iud.* Respondeo id non ἀπὸ αὐτῶν affirmari, quod sic adfertur, sed eo pacto, si quidem allellorem literatum, iudex † idiota in iudicio iuxta se habeat, cujus consilio, auxilio regatur, jus administretur, *Wesemb. conf. 9. num. 7. Schneid. in J. imperitus. Instit. de excusat. tut. vel cur.* Nec comprobandum est, quando literarum experts acta iudicii referenda committit adfessori, pudor quidem est, & dedecus ignorare jus, in quo quis versatur: at quia superior ignatum obrudit genti, quomodo alias damnum publicum refarcietur & conservabitur integrum: Quis salutē amissam restituet in integrum ex Edicto prætoris? *Cotta. in memo. 2. c. 2. verb. rest.* quæ omnia dixeris non sine miserorum naufragio, quia nec causa ardua & subtilis iudicibus grossis nedum criminalis, ubi vita & sanguis humanus periclitatur, committenda, fieri & expediri posse. Et sanè: quàm periculosum, sese † committere naucero imperito! & medico indocto credere vitam, æquè discriminofum est committere causas bestialitati iudicum, quò margaritæ proiciantur porcis. Aliàs jure est expeditum iudicem per se non per vicarium, secundum leges & consuetudines, non ex arbitrio & beneplacito, sed ex legum præscripto judicare debere, *l. 13. C. de interl. omni. jud. cap. 3. quest. 7.* Quinimò princeps iudicia ejusmodi instruens, quomodo constabit coram Deo, qui rationem iudiciorum redditurus aliquando altissimo? anne opponere poterit, se suorum iudicum religionem ac fidem fuisse securum? *Bodin. de republ. 4. cap. 6. in princ.* Equidem verius sonat ipsa veritate, atque adeò verum, uti Verbum caro factum est, quemadmodum dicebat in Concilio Tridentino Cardinalis Lotharingus pro voto suo: Quod Concilium esset Papa superius. *Petr. de Suavis. in hist. Concilii Trid. lib. 8. pag. 837.* Porro homine imperito nihil esse injustius, † dixit August. *de civ. Dei, lib. 19. cap. 6.* qui ignorantiam iudicis perpetuam calamitatem innocentis appellat, & *Lips. in polit. c. 7.* imperitos perpetuæ stoliditatis, superbiæ & injustitiæ arguit. Atq; sic ex his aliisq; rationibus ad iudiciorum subsellia literatos inprimisq; legum peritos tantum admittere velle videtur Thomas Morus, Angliæ quondam

dam Cancellarius in sua *Itopia*, lib. 1. pag. 149. D. Wilhelm. Antonii in *coroll. anal.* c. 1. de *rescript. morat. appens. secl. ult. coroll. 3. sub vers. sed cave tibi, ubi circa hanc rem quidam iucunda videre licet. Autor notar. in Reimickens Fuchs / part. 3. c. 4. vers. 3um 7. ubi ait: Dasi es nicht weniger mislich sen / vor einem groben / töpischen / vngeschickten Richter handeln. Denn wie soll ein blinder von der sache theilen? Darumb soll man nicht vngeschickte Tölpel / sondern erbhre / verständige Männer zu solchem Ampt brauchen / vnd nicht ansehen / ob einer grosses Geschlechtes oder Reich seye.*

Dixi porro iudicem, tam statutorum, iudicii vel territorii, in quo versatur, quam juris scripti peritiā präditum esse debere, quod hanc sententiam habet, ne in terra Saxonica, verbi gratia, ubi jus Saxonum floret, (nec vero inferiori Saxonia præsertim ducatu Brunsvicensi, ubi consuetudines ex speculo Saxonico quondam receptæ, modo penitus exulant, vigore recessus Hannoverani de Anno 1628.) cujus verba in hanc rem addere volui non sine causa. Als wir uns auch zum sünfften erinnern / als das Sächsishe Rechte / außserheblischen Ursachen in vnsern Fürstenthumben vnnnd Landen schon vor guter Zeit allbereit abgeschaffet / vnnnd alles ad terminos juris civilis verwiesen worden / gleichwol so viel Verichte einkompt / das die Gerade / Mischeit / Morgengabe / vñ was etwa denselben mehr anhängig / noch an einigen Orten im Gebrauch gehalten werde soll / darauß vieler Handt grosse vngelegenheit entstehen / so wolten wir durch ein offentlich Edict solche Mißbrände abschaffen / vnd das weder Gerade / Mischeit auch Morgengabe nicht weiter gefordert / noch gegeben werden solte / ernstlich verordnen vnd befehlen /) vel si alibi degat in provinciis vel urbibus, ius provinciale, municipale, quod forte certum iudicandi præscribit modum, & terminum constatat cum iure cōmuni, l. 6. ubi Bald. de iust. Batt. & D. in l. 31. ff. de ll. Etenim statuta civitatum, provinciarum, principatum, que vel auctoritate principis, vel longo utentium consensu introducta & confirmata erant, ut plurimum a regulis juris communis recedere in propatula est Batt. & Zas. citat. loc. Hinc vulgo accidit, quod Jctos de iure respondentes ignorantie arguamus, qui in statutis & iure particulari errant, quod acta eadem ad facultates bis, ter, quaterve transmissa, diversa reportent responsa, diversasq. causarum sententias. At unde hæc diversitas? sane ex 1 me- 33
ta ignorantia, aut juris communis, quod quidem sciri præsumitur, aut juris statuarii, quod non cuius obuium esse potest, ex quo inconvenienti nascitur, ut vel unum Collegium condemnet, alterum absolvat, tertium mitiget. Vide Dominum Alem. *tratl. discurs. feud. pag. mihi 134* & idem in *tr. de mon. conf. 8. pag. 713*. Quamquam Jctus magni nominis iactabundus in *consil. M. val. 4. consil. 21. n. 29.* adserat, Decanum † & reliquos Juridicæ Facultatis 34
Doctores, Collegas suos, tam juris communis quam Saxonici & consuetudinum peritissimos esse, quod tamen credibile vix est, quandoquidem Ponti-

B

fex ipse

fex ipse, qui potius jura in scrinio pectoris recondita habere & scire eadem præsumitur, fateatur se jura particularia ignorare, *c. 1. de const. in 6.* Ex eodem ignorantia fonte manat, quod Professores Academiæ, sententiam ab ipsis iudicibus curiarum conceptam & una cum actis ad se transmissam, rescindere vel recedere ab eadem non audeant, ignari scilicet styli curiarum & juris particularis, quæ cautelæ ergo necessario erant edenda revisoribus Academicis nec concipiendæ sententiæ, nisi ab ipsis consultoribus, quod passim hodie negligitur, neque enim syndicari quilibet vult, corrigi nequaquam: sic uti transmittuntur, sic remittuntur acta, accipimus pecuniam, & acta re-

35 mittimus ad curiam: Exempla sunt odiosa ergo non recensenda. Jasonem † juris Saxonici lapsum errore scribit. Thoming. *consil. 105. n. 50.* & Rævard. juris particularis ignorantissimum vocat. Mat. de Mat. *in It. disc. pag. 169.* Sic rota quod ad jus particulare rotare, cespitare vel errare dicitur. Corra. *lib. 2. tom. opin. tit. 9. n. 54.* Menoch. 2. *præf. 71. n. 13.* ubi rotæ decisiones quidem facere opiniones communes adferit, uti & parlamentorum Gallia Barbat. *in c. si olim. ext. de lit. contest.* dicit tamen sæpè fallere illa judicia, ideoq; decisionibus præsertim rotæ tantum esse deferendum, quantum ratio ipsa urgeat, cæterum excusandi sunt (*ait*) iudices tum ob negotiorum multitudinem, tum quod & ipsi homines sint, unus enim solus Deus, vel cui Deus ipse sua

36 gratia singulari concessit, errare non potest, hæc Menoch. Avaritia, † quæ radix omnium malorum est, teste Apostolo, ac seminarium vitiorum, Novella 8. *cap. 1. vide part. 3. cap. 23. de indic. legis julia repetundar.* à iudicio quoq; exulare debet. Quippe quæ excæcat oculos iudicis, *Exod. 23. Deut. 16. Prov. 17. Ezech. 20. Psalm. 26. c. 11 q. 3. c. 14. q. 5. c. 1. quæst. 1. l. 6. §. 11. ff. de off. proconsul. 18. ff. de off. præsid.* eamq; sic pervertit, ut Sathanæ magis, quam justitiæ minister sit dicendus, *d. q. 5. c. 13.* hinc Cic. 2. *de orat. in Verr.* ait: omnium rerum turpissimum, maximeq; nefarium esse ob rem judicatam, pecuniam accipere, precio habere sibi addictam sententiam, fidem & religionem judicantis, neq; enim fieri potest, quin deviet à vero corruptus munere iudex. Afflicta est omnis respublica einto stupratoq; iudicio, Cic. *idem ad Attic. epist. 18.* hinc Pin-

37 ned. *cap. 35. tom. 2. vers. 9.* jubetur iudex, *inquit*, tenetur princeps, aures integras adeuntibus præbere, non vendere aures, qui vendiderit statim illi amputantur, quippe non jam suæ sed alienæ & venditæ, & certè asinæ illi affiguntur, veluti Midæ illi avariissimo, cui benignas atq; benevolas avaritia ademerat, hæc ille: Studere itaque & omnibus nervis intendere iudicem oportebit, ut tantæ suspicionis, tantæ malitiæ, & turpitudinis experts & insons audiatur, *idem in orat. 7. in Verr.* ubi ille prætor Siculorum † jura & legitimum procedendi ordinem non solum perturbavit, sed planè & siculis & civibus Romanis eripuit atque omnem controversiarum cognitionem, omisso, quod ajunt, medio, in vitis litigantibus, sibi arripuit: An zelo justitiæ? non creditur:

tur: quia avatus erat, &c. Sic Propheta exclamat: Principes tui in hedeles sortii
 furum diligunt munera, sequuntur retributiones, pupillo non judicant, &
 causa vidue non ingreditur ad eos, *Esai. c. 1. Damh. in pr. crim. cap. 129. n. 6.*
 Planè jam in iudices, iustitiam sunt, ut Vent. de Valent. d. loc. ait, sicut catus,
 qui constituitur ad custodiendos caecos, ne mures illos derodant, sed si catus
 semel apponat dentes, plus nocebit uno morfu, quam mures inviginti. Quin-
 imò si penitus intrinsecus tribunal iudiciorum nostrorum, reperimus ea riga- 38
 re rubro sanguine pauperum ad ossa & medullam usque excoriatorum. Nihil
 hic de temeritate iudicis dicam, quæ mille parit scandala & confusiones sui
 ipsius. Refert Bodin. in method. lib. 2. cap. 4. Audivi, inquit, ex insulano Abba-
 te Novalliorum Domino, qui jam legatione Constantinopoli à Rege fungi-
 tur, & ex nobili Polono, cui nomen est Prunski, legato in Galliam, unum
 ex maximis Christiani orbis Regibus, avidum sui exitus cognoscendi, Jacobi-
 tam Nicromantem ad se accersivisse, qui confecta missa & sacra hostia, pri-
 mogenitum quendam decennem puerum ad hoc comparatum truncari ius-
 sit capite, eo hostie imposito certas voces pronunciasse, characteres, quos
 scire non attinet, adhibuisse actum roganti quid vellent, caput duobus verbis
 respondisse: vim patior, ilicò furibundum regem indefinenter clamavisse,
 tollite caput istud, & in eo furore expirasse. Hæc historia in toto regno, ubi
 gesta est, pro certâ & indubitata habetur, etsi quinque homines solum nego-
 tio interfuisse. Prohi Deum immortalem quantâ temeritate sæpe numero
 procedunt imperitiores in causis iudiciorum quoad beneficia indaganda; quâ
 de re suo loco opportunius dicetur. Porro nihil de mollitie iudicantis di-
 cam, mollieties decretorum iudici adimit dignitatem, metum reis detrahit,
 Salost. 1. hystor. & iustitiam elusoriam facessit. Quinimò nihil adest, quod ego
 vos oro atque obtestor. P. C. ut animadvertatis neque patiamini licentiam sce-
 lerum quasi rabiem ad integros procedere, gravis profectò ibi pestis inna-
 scitur, ubi iudicia ignava miraque sunt, & opiniones iudicum invicem occulte
 manent, & clam sententiam ferunt. Plato de leg. lib. 9. Et Johan. de Pined. in
 iur. ap. 31. vers. 11. n. 4. ex Platon. eodem de leg. 2. iudicem custodem appellat
 civitatis iracundum, instar generosi canis contra fures & facinorosos. Quis
 ei, cui medetur, irascitur: ait Sen. 1. de ira, cap. 14. 15. at verò malitie medi-
 nam piam esse scribit Plato de republ. & idem Pined. cap. 32. vers. 3. nam. 1.
 Si unquam, si tunc certe videtur homo non temere sed cum ratione irasci, 39
 cum vindicandi peccati causa efferverit affectus, & Gregor. Nilsen 4. de bea-
 tit. super locum Mat. 5. Qui irascitur fratri, &c. Est pars animi irascibilis ad
 multa veritatis opera necessaria, ut quando miles apud ducem arma firmens
 potatus est ejus iussu auxilium præbere, sic iracundia rationis adiutrix contra
 peccatum furit, & veluti canis pastori, sit rationi obediens, &c. Et Chrysost.
 in d. c. 5. homil. 6. Cum reprimimus insolentes, cumque desides increpatione

convertimus oportunitatem iræ tempus est, &c. Quinimò summa perhibetur pietas, in delinquentes sãvire, Reinſingſ de regim. ſecul. lib. 2. claff. 1. cap. 8. num. 68. & juxta Senecam referente Nicol. Reuln. cl. 1. ſymb. Imp. 35.

— *Victima haut ulla amplior*

Poteſt, magisq; opima mactari ſovi,

Quàm homo iniquus.

Ita ut ſanctiſſima planè & juſtiſſima ſit ſeveritas, per quam utilitati publicæ conſulitur, l. 1. §. 1. ff. de incend. ruin. nauſ. D. Wilhelm. Antonii in Coroll. Analect. ejus de reſcript. morat. poſt poſ. ſect. ult. coroll. 2. ibi: proſectò ſanctiſſima, pag. 35 qui enim uni indulget ad prolapſionis contagium provocat univerſos, c. eſt inhibend. ext. de coh. cler. & mul. & impunitas delicti, incentivum eſt delinquendi, c. 23. q. 4. nec facile eſt ſperare effugium, qui laqueum prioris criminis evaſit: Symm. 10. epiſt. 44. Scitè admodum Seneca 1. de clement. 1. 2. tam omnibus ignoſcere crudelitas eſt, quam nulli. Pineda d. tom. 2. cap. 41. verſ. 1. n. 4. ibi: in ipſo ſupplicio, quod citra condignum eſt, nulla eſt crudelitas ſed incredibilis cum miſericordia juſtitia temperatio. Idem Senec. l. c. 3. optimi imperatoris vox eſt: Nullam inveni miſericordia cauſam. Deniq; magiſtratus nimium clementes, quò facinora maneant impunita, ſquamæ & ſcuta Diaboli dicuntur. Pineda d. loc. cap. 41. verſ. 7. nu. 7. cum nihil miſeriùs, quàm ſub eo vivere, qui licentiam delinquendi permittit, & propter puſillum aut negligentem animum omnibus promiſcuè ſceleribus ignoſcit. Spinæ. lib. 3. pag. 143. idem exemplo tragico hæc declarat lib. 5. pag. 275. vide par exemplum & ſpecioſum apud Juſtin. lib. 9. de Pausania adoleſcente ipſum regem, delicta punire tergiverſantem, occidente, & de præmiis occiſorii inde poſt fata collatis. Prætereà ne judex rixofus ſit, ſed pacificus, humanus & mitis, in primis reſert: & tanquam præcipuum Deidonum & ſalutare in Republica præſidium in judicio requiritur: idem Joh. de Pineda in Job. cap. 32. verſ. 11. ubi contentio & tumor ſuperbientis animi eſt. Certè qui lites inter alios dirimet, quomodo pacem inter ſubditos conſtituet, conſervabit? de quo pax & humanitas reſceſſit, quomodo judicium dictitabit, qui ipſe eget judice, quomodo affectus aliorum pravaſ corriget, qui ſe ipſum ſuperare nescit rixa cognoscendi, verſ. 2. Turpe eſt Doctori, cum culpa redarguit ipſum. Proinde à judiciali juſtitia concordiam non aliter exſpectabis, ac ſi de beſtia venenoſa medicinam, vel ſanitatem petere ſatagis, quod quandoque quidem accidit, ſed perarò. Et non abſq; periculo ſcriptum eſt, & vero verius: Ex fructibus cognoscetis eos, nunquid de vepribus fici aut de carduis uvæ unquam decerpantur? Quò ſpectat, ut cum Gorgias Rhetor librum pulcherrimum de concordia Græcis ꝑ inter ſe diſſidentibus recitaſſet Olympiæ, reſponſum acceperit: Hic nobis de concordia præcipit, qui ſe, uxorem, ancillulam, tres ſaltem in una domo concordare & regere nescit. Joh. Sar. lib. 4. de nug. cur. c. 11. unde verſiculi:

Proh

*Pro quantum infelix discordiarum
Jusq; sacrumq; potest miscere, & cuncta sub auras
Pertere, &c.*

Refert Blancus, judicem rigidum rixosum, cum fidiculis non posset exprimere veritatem reo, obtorto collo allisille eum parieti, dicentem: Dic veritatem Ribalde, vel moriaris hoc mucrone, quem manu tenebat: novimus Parochum adhibere quæstioni nocturnæ uti moris, fure, quod quoq; parochi equum abstulisset, confitente, carnificem sollicitasse, ut denuò torqueret furem, atq; illic, qui nedum erubuisse Parocho suo furari equum. Quasi quæstio verò ad punitionem inducta magis, quàm ad veritatis explorationem indicta, *l. 1. ff. de qq.* qui quæstione abutuntur, certi sint æternæ maledictionis, æternæ quæstionis & cruciatus rei. Nos qui de judiciis scribimus, Deo jubente, non scribimus nec docemus tyrannidem. Tu qui à Deo judex es ordinatus in terris, vide & rimare, cave & scrutare, ne judicaturus, te ipsum improvidè condemnes: Quantum verò judiciis nostris tribuas, facta emergentia disponent, & conscientia propria dictabit. Viam tibi aperimus justitiæ, non malitiæ: judicia non nequitia informabunt, & dirigent animum judicantis, non unum vel alterum, dum sitis humanum sanguinem, te commovebit argumentum, non indicium unum generale vel speciale solum juncto generali, idq; non probatum, quo par merito & jure, sed quod stringat, & si quidem speciale est, propius accedat flagitio, sin generale probabile, certum, non in cerebello judicantis natum & confictum, sed adæquatum rectæ rationi & regulari de judiciis traditioni, quod demum probatione vel demonstratione liquida evidens & minime fallax esse debet, quâ de re suo ordine & loco.

Atq; tantum de judice secundum personam: Juxta officium, quo fungitur, consideratur, prout vulgariter officium ejus duplex à practicis respicitur. Nobile aliud, aliud mercenarium dictitantibus. Nobile officium judex exercet, & quoties nullo existente accusatore vel actore procedere cogitur, ⁴¹ & nonnihil decernere, mandare, punire, quod officium tunc in primis administrat, quando procuratore vel denunciatore constituto de delictis cognoscit, in crimina provinciarum inquirendo, & fontes condemnando, *l. 3. ubi de ff. offic. presid.* Mercenarium & officium est, quando non nisi actore vel ⁴² accusatore existente, ad implorationem cognoscit, quod officium singulis actionibus civilibus subservire dicitur. Illud quoad singula judicii capita in causis criminalibus exercetur, hoc accusatore non existente, fama non accusante, quæ est quedam multitudinis querela, acquiescere solet, nec sese exserere in judicii partes uti officium nobile. Dicitur verò nobili officio judex procedere potissimum, cum motu proprio crimina coërcet, de iis inquiri, ⁴³ uti facere tenetur, *l. 2. C. quom. & quando judex, &c.* ac quidem summarie

B 3

absq;

- absq; strepitu & figura iudicii, l. 13. ff. de off. praesid. Novell. 128. c. 21. c. 24. & 26. de accus. quo in casu liquidem reus praesens est, exponuntur ei capita, de quibus inquirendum sit, & responsio ab ipso exigitur, d. cap. 24. quo alludit Const.
- 44 Elect. Saxon. † de Anno 670. ibi: Wer wider die Verbrecher Ampts halber vnd ex officio per inquisitionem verfahren wird / soll keine Weitläufigkeit verstatet werden / sondern dem Gefangenen die Verbrechen Articulsweise verfasst / in beyseyn dero Gerichtspersonen fürgehalten / Er darauff gehöret / seine Aussage mit fleiß verzeichnet / vnd was darin verneinet / darüber Zeugen verhöret werden / aded, ut Hyppolyt. de Marf. in pr. crim. §. exam. num. 10. publicè deliquenti non advocatum dandum esse, edisserat, quod secus est hodiernâ consuetudine, quoad criminis reos nondum plenariè convictos, cum primis in iudiciorum materia, ubi & advocati & procuratores reis dandi sunt, ne iniquis supprimantur delationibus, suspicionibus frivolis, praegraventur, indiciis falsis constringantur & quaestioni immaturâ, mortique tandem subjugentur, quâ de realibi. Quinimò ubicunq; ordine juris servato procedendum est, defensor reo est concedendus cæterum quod pro iudicii
- 45 constitutione † & cōsuetudine speciali procurator adiungitur quoq; sceleratis famosis constat, l. 2. ubi Dd. C. de exhib. reor. Socin. in tract. fall. reg. 322. Menoch. de arb. jud. q. 40. num. 73. Zang. in lib. de q. & tort. in proem.
- 46 Quia in parte † si reus absens est, formatur inquisitio, id est recipiuntur testes co fine, ut vel in vincula conjiciatur, vel prorsus condemnatur reus, c. 4. de dol. & contum. c. 12. de heret. in 6. l. 3. l. 5. C. de cust. & exhibit. reor. l. 2. C. eod. Index autem, qui per officium nobile procedit & inquit, non propriè est accusator, scilicet qui sola fama denunciante vel deferente clamore populi exequitur, d. c. 3. c. qualiter. de off. ord. Novell. 128. ubi Cujat. in expoff. l. 13. ff. de off. praesid. Hinc vulgatum juris brocardicum est, quo placuit, iudicem tum deum inquirere debere, quoad formandum ipsum inquisitionis fundamentum, si de evidentia facti, id est, delicti cōmissi † constat, c. 3. de accus. arg. l. 1. § 24 ff. ad SCtum Syllan. ordin. crim. Carol. V. art. 6. Aber ein Richter soll sich erkündigen / Ob auch die Missethat / darumb einer bezüchtigt / auch geschehen sey oder nicht? Plot. consil. 132. lib. 3. Godelman. de Venef. & Mag. c. 10. num. 9. Bald. in d. l. 1. ad SCtum Syll. Didac. Cantar. in quest. crim. q. 1. Farinac. lib. 1. c. 1. Blanc. de ind. in princ. ubi dicit, iudicem locum delicti, ubi crimen commissum est, accedere debere, testes super recognitione cadaveris, si proponatur
- 48 homicidium patratum, recipere, nomen † defuncti annotare, defuncti propinquos citare, eosq; pro re natâ interrogare, examinare, qua de causâ & à quo, putent agnatum suum occisum esse, quem inculpent suspicionem criminis reum, fortè inimicum aliquando occisi? argum. l. 2. § si publico, ff. de adult. Quandoquidem inimici ut plurimum praesumantur capitales, id autem pro re oblatâ intelligas, Blanc. d. loc. Bald. in l. 3. § si ff. de adim. & transfer. leg. hinc

Joh. de

Joh. de Pineda in *Job. cap. 29. vers. 16.* iudicis officium est, *ut*, non vacare Philosophiæ & contemplationi rerum naturalium cæli & terræ, sed potius inquirere in actiones hominum & investigare mores civium, ac nosse, quid inter cælum & terram geratur, &c. Quia inquisitione generali instituta & absoluta, deum & tandem † ad inquisitionem particularem proceditur, 49 Ludov. Roman. in *l. si quis, §. si pro gravi, ff. ad SC Crum. Syll.* Hypoll. de Marfil. in *præcl. crim. §. diligent* atq; ea generalis inquisitio hunc effectum sortitur, ut 50 ab ea, quæ par diligentia præmissa, procedere possit iudex ad capturam, Salve. in *l. absentem, c. 6. de accusat.* neq; verò ad torturam, nisi speciali etiam formata, & exactè recepta inquisitione: Ubi primò examinantur testes, deinde † super accusatione vel inquisitione proceditur accepto constituto, id est 51 formali responsione rei, quæ loco litis contestationis habetur. Blanc. de *indic. d. loc.* ubi notandum est, quod contra testes, quos ex officio recipit iudex, super † inquisitione, non opponi possit exceptio subornationis, suppositionis 52 falsi, &c. nisi ab accusatore nominati fuerint, & ad ejus instantiam examinati. Abbas in *c. qualiter, de accusat.* Et hæc quoq; † hæcenus vera sunt, siquidem 53 per meritam inquisitionem procedat iudex, secus est, si accusatore existente, formandus sit processus, quo in casu, servato juris ordine, super inquisitione particulari proceditur. Alex. in *apost. ad Bald. in l. 1. §. si pub. ff. de adult. Crpoll. in r. cantel. cant. 25.* Blanc. de *ind pag. mibi, 16.* ut haud immeritò ab historicis reprehendatur Otto 3. quia † falsam conjugis delationem sine inquisitione 54 decenti equitem auratum, quasi is insidiatus esset pudicitie conjugis, securi percussu mandavit, & deinde inquisitione habita & delecta, calumniam de innocentia occisi, ipsam conjugem igni cremari, qui si tramite legali inquisisset in facinus delatum, procul dubio non sese precipitasset ad tam immania supplicia, & Bunting. Joh. Wolff. *rom. 2. lett. mem. pag. 943.* rectius Seneca de immaturis & depravatis hujusmodi moribus *lib. 3. de ira cap. 10.* Melius quæ est, *inquit*, initia ipsa perspicere quam levia sint, quam innoxia. Quod accideret vides in animalibus multis, idem in homine deprehendes, frivolis turbantur & inani bus. Taurum color rubicundus excitat, ad umbram aspidis assurgit. Urso leonesq; mappa prociat, omnia, quæ natura fera ac rabida sunt, consternuntur ad vana. Idem iniquis & stolidis evenit ingeniis, quæ rerum suspitione feruntur, &c. Sed quid si formata inquisitione necdum tamen eadem absoluta superveniat accusator, an inde tollantur inquisitionis studia vel acta, possitq; inquisitus opponere Fiscali hanc novam supervenientem † cau- 55 sam: Respond. Bart. in *l. 1. §. fin. ff. de adult.* Dyn. in *c. actus legitimi. ext. de R. 7.* aut accusator instigavit iudicem ad inquirendum & mox destitit, nec aliud quicquam præstitit, aut & instigavit & una aditit inquisitioni, quoad primum ajunt evacuari inquisitionem, reumque efficaciter opponere posse Fiscali prædictam exceptionem, quoad posterius non æquè: prius hanc rationem

nem habet vivam. Quia accusatio est quidem remedium ordinarium, sed ita comparatum, quod dissimulatione potest vel aboleri vel suspectum reddi. Angel. Aretin. *de malefic. in §. quæro an inquisitus?* n. 77. qualis quippe quantusq; videatur accusator, qui simulatam vel bona fronte cœptam at desertam accusationem recoquit, vel recoctam eâ intentione reproducit, qua vel reum liberet eximâve corruptus inquisitione, vel fraude aliâ supplanter & eludat iudicium, at hominum malitiis est resistendum non indulgendum.

Adde quod magistratus etiam accusatore quiescente vel resultant ab accusatione; teneatur prosequi inquisitionem, l. 2. *et ff. de abolit.* scilicet per optimam & solidam rationem: Ne delicta fontium maneat impunita, ne lâtitiæ hominum publicæ turbentur dimissis facinorosis, l. 3. *Cod. de episc. audient.* Aretin. congerit rationes hîc nescio quas *citato loco*. Ut quia iudex sit in possessione vel quasi inquisitionis, in iure præventionis fundatam habeat intentionem & quæ alia, quæ in medio relinquimus. Sequitur ergo non posse inquisitum sesejuvare prædicta exceptione. Posterius considerantes meritò etiam concludimus cum doctores, necdum exceptione illa uti posse reum, quoties accusator instigans iudicem ad inquisitionem tandem se ipsum accinxerit processui, ubi tamen hæc cautela servabitur, ut accusator ille de calumnia juret, Bart. *in is qui reus, ff. de public. jud.* processum interveniens eo statu suscipiat, in quo cardo vertitur. Aretin. *d. loc.* juramentum illud requirat iudex officio nobili dominante, uti & à reo juramentum de dicendâ vel respôdenda veritate. Bart. *in l. 1. C. de jur. calumn.* Quod tamen in Germania hodie non servatur ubi de crimine agitur, licet in Italia sic receptum esse testetur Bart. *d. loc.* qua de re infra, &c. interim sub inquisitione receptæ attestations non produci possunt in gratiam accusatoris, ne confundantur separata quorum separata est indoles. Perinde est in iudiciorum materia, Bald. *in l. quadam, in fin. ff. de edend.* Quinimò eludere poterit inquisitus, inquisitionis & indiciorum causam subornans accusatorem, qui studio succumbat in causâ, quo & inquisitio & accusatio unâ vice irriderentur. Proinde Bald. citat. & Aretin. *d. loc.* practicam hanc tradunt, ut iudex non obstante illâ interventione producat testes, quos credit scire veritatem, vide *cap. seq. 2. num. 6. & 7.* Sed quid si iudex enixè inquirens, exercensq; hoc pacto accusatoris munus, num incidat in Turpillianum, siquidem succumbat in dilutione criminis? Resp. Quamquam surrogatus induat statum & conditionem surrogati, l. 1. §. *hæc actio, ubi Bart. ff. si quis test. liber. ess. juss. etc. l. unica, §. 1. ubi Salyc. Bald. C. de rei uxor. ad l. unica, C. de colleg. & chart. lib. 11.* ubi textus ait: surrogatum in officio succedere in jus antecessoris, Eberhard. *in top. in loc. à vi surrogat. num. 2.* nec non usu eveniat toties, iudices æquè, uti accusatores fuisse calumniæ, aliorumq; motuum pravorum reos, l. 1. §. 1. *ff. ad L. Cornel. de sicar. sibi: qui magistratus iudexve questionis sub capitalem causam pecuniam acceperit, ut publica lege*

ea lege remiseret, l. 4. ff. eod. l. 6. C. eod. Paul. 5. sentent. 23. §. 4. adde text. l. 15. §. 1. ff. ad S. Crum Turpill. qui indistincte ait, teneri eum, qui extra ordinem agit, ut nempe ex causis singulis singulae irrogentur poenae, &c. ne tamen tenentur, nisi calumniae causa illi appolita, dilucide probetur, quo sensu textus, l. 15. ad Turpill. est accipiendus, iudex quippe officii necessitate impulsus ad inquirendum, torquendum, haecenus bonam fovet causam, omnisq; calumniae expers censetur, donec contrarium probatur, Bart. in d. l. 15. §. 2. ff. si publico, ff. de adul. Bald. in l. habemus, C. de probat. & Aretin. in d. tract. §. tu autem in hac materia, ibi: iudex inquirens excusatur à praesumpta, non à probata calumnia. Neq; obstat hac vis & natura surrogatorum, cum iudex inquirens saltem per analogiam dicatur accusator, ejusve officia subire: à separatim verò malè infertur, proinde Eberhard. d. loc. in fine, ait: dicta regula limitatur non procedere, quando aliquid subrogatur loco alterius, sed non per omnia. Idem ibidem non est oblivioni tradendum, quòd exercens artem per substitutum, non gaudeat privilegio artis, l. fin. ff. de excus. tut. Si non privilegio & commodo: Ergo nec incommodo? Quia contrariorum contraria est ratio. Idem in loc. à contr. sens. & licet praevicari, calumniari, ut homo, possit iudex, sicq; dilabi in S. Crum Turpillianum. Numquid inde tenebitur iudex aequè, uti pars accusatrix, ea quae sunt accusatorum, pariter subire? Nequaquam: per adductas rationes §. l. 3. ff. de ll. cum sufficiat scribere leges etiam in §. 2. ff. de off. procons. Angel. Aretin. d. loc. §. tu autem in hac materia, &c.

CAPUT SECUNDUM.

DE INQUISITIONE ET DENUNTIATIONE.

SUMMARIUM.

- | | |
|--|---|
| 1. Definitio inquisitionis traditur. | 11. De officio denunciatorum. |
| 2. Distributio subijciatur. | 12. Delatores qui? |
| 3. Generalis inquisitio quae? | 13. De modo & forma denunciandi. |
| 4. Generalis inquisitio triplex. | 14. Denunciatio non nisi in delictis atrocioribus admittatur. |
| 5. Henricus VIII. Anglia Rex inquisitionem formari iussit contra clericos judicatos & concubinatores in suo regno. | 15. Qua delicta facti permanentis & facti transiens dicantur? |
| 6. Quomodo formetur inquisitio Hispanica inter a miseros Lutheranos? | 16. Qui reos testibus convincuntur, torquendi non sunt. |
| 7. Inquisitio particularis qua dicatur? | 17. Iudex ad quaestiones tardius procedat. |
| 8. An inquisitio tollatur per accusationem? | 18. Qua considerare debeat Iudex priusquam quaestionem instituat? |
| 9. Denunciatio quid? | |
| 10. Qua persona denunciare possint? | |

C

Cum

Cùm in inquisitionis materiam descenderimus, ubi officium iudicis nobile prædominatur potissimum, quoniam inquisitio sola iudicis industria & legalitate, accusatione vel denunciatione remotâ formetur & expediatur, Didac. Cantar. *in quæst. crim. q. 1. n. 5.* de inquisitione quid sit & quomodo differat à denunciatione, paucis agamus.

¹ Definiri potest inquisitio delicti persecutio, quam magistratus ex officio accusatore laud existente instituit & exequitur. Quæ vulgò in generalem & particularem distribuitur. Generalis, quæ particularem præparat, est, cùm iudex examinat testes non juratos super delicto commisso, utrum videant flagitium esse commissum, an audierint crimen patratum ubi, quando & à quo? Didac. Cantar. *d. loc. Blanc. de indic. in princ. Gail. 1. observ. 26. num. 10. & seqq.* Quo spectat cum primis, quod supra est inculcatum, iudici ante omnia constare debere de facti evidentia, cùm non entis non sint qualitates nec accidentia. Pariaq; sint si nihil fieri, vel non legitime fieri, *l. quoties, ff. qui satisf. cog. l. 1. ff. quod quisq; univers. nom. l. 4. §. condemnatum, ff. de re judicat.* adeò, ut si quidem iudex se excusare gestiens, quasi maleficium ignoraverit adhibita & præmissa indagatione, nequaquam excusetur, nisi enixam & seriam demonstraverit inquisitionem de delicto commisso, Bald. *in l. 1. C. ad SCtum Macedon.* Angel. de Aretin. *in tract. malef. in verb. nec animus, &c.* Chilian. Köning. *in pract. cap. 3. n. 6.*

Atq; hæc inquisitio generalis triplex, secundum objecta procedendi, vulgò statuitur Didac. Cantar. *d. loc.* ^{1.} Respectu personæ & delictorum unâ & conjunctim. Quando Rex in regno, Princeps in territorio, præses in provincia, prælatus in diocesi legitime & decenter inquirunt, purgandæ enim sunt provinciæ malis & pravis hominibus, *l. 13. ff. de off. præsid.* Henricus VIII. Rex Angliæ, paulò antè reformationem regni, quoad clericos in anno 1538. inquisitionem generalem decrevit, atq; executus est per 11. Doctores uti Thomam Læum, Richardum Laytomum, Thomam Bedillum, & Thomam Bartheletum, Consiliarios & Ministros regis, qui in ordine Ecclesiastico fecerunt initium, & verissime experti sunt, quod in monasterio Bellesli Licestrensis diocesis, Sodomitæ fuerint Joannes Abbas, Sicardus Salehurst, Thomas Cuthbert, Guilhelmus Marche, Joannes Hastinge, Gregorius Champion, Clemens Westfelde, Joannes Crosse, Thomas Crambroke, Thomas Bafyll, Joannes Hamfelde, Joannes Hierom, Clemens Grigge, Ricardus Touge, & Joannes Austyn. Incontinentes, Thomas Lyvet cum unâ maritatâ, & alia soluta: Thomas Crambroke, cum pluribus aliis.

² In Ecclesia Cantuariæ, inter Monachos Benedictinos reperti sunt Sodomitæ: Ricardus Gadmereham, Guilhelmus Lichefelde, Christophorus Lamys, Joannes Goldmylton, Nicolaus Clement, Guilhelmus Canuflon, Joannes Ambrose, Thomas Farlegli, & Thomas Morton. Incontinentes,

nentes, Christophorus Lamys prædictus, cum tribus conjugatis, & Nicolaus Clement cum una soluta.

In Barthoniensi Monasterio inter alios plures, Ricardus Lyncombe septem meretrices habebat, quatuor solutas, & tres conjugatas, eratq; Sodomitæ: Guillelmus Bewston undecim scorta quoq; habebat, præter Sodomitæ varium genus.

In Monkenfarlegensi cœnobio Satisburiensis diœcesis: Ludovicus prior novem habuit meretrices, & conventus adhuc plures. Ricardus prior de MaydenBradley, quinq; meretrices, & sex spurios habuit. Guillelmus Abbas Brisdollensis, quatuor meretrices habuit, tres solutas, & unam conjugatam: Thomas Abbas Abindonensis, præter sororem naturalem, ex qua duas procreavit soboles: tres alios meretrices habuit: & hic pater multorum Sodomitarum fuit. In cœnobio de Schulbrede Licestriensis diœcesis Georgius Walden prior septem meretrices habuit, Joannes Standney septem, Nicolaus Duke quinq; Henricus Selwode duas, præter reliquos & reliquas: Joannes Blanke prior de Bermondsey viginti meretrices habuit. Ut ad sacrificulorum Collegia veniamus: In castro Windesora, Henricus Vuoduarde succentor plures meretrices habuit: Nic. Vuhyden quatuor, Georgius Vuithethorne quinq; Nicolaus Spoke quinq; Robertus Nuve quinq; Simon Todde unâ, Nicolaus Vualker duas, Guillelmus Vuase unam, Robertus Danyson Sex, Petrus Bough multas, & alii alias. In Ecclesia cathedrali Licestriæ, Joannes Champion præbendarius de Vualda duas meretrices habuit, Guillelmus Ceasse maritatum unam, Thomas Parker duas solutas, Ricardus Buffelde solutam unam, de qua suscitavit sobolem: Bartholomæus Cokisley solutam unam, Robertus Huert plures, Thomas Goffe duas conjugatas, Joannes Hylle tredecim meretrices, Robertus More plures, Rogerus Batham plures, Joannes Bedfelde plures, & alii alias: inter quos etiam prædicti Rogatus Batham, & Joannes Champion reperti sunt Sodomitæ. Ut non immerito necitiamur Theophrastus Paracelsi lib. 1. de orig. morb. hortetur Principes & dynastas in genere ad inquisitiones ejusmodi: Animadvertite, ait, in monasteriis & facta lupanaria, ibi committuntur gravia & horrenda scelera, quæ sunt causæ pestilentie. Nam in talibus fornicariis & *ram. Blus* multum spermatis colligitur à daemonibus, ex quo venefici & Necromantici noxiam Mumiæ & pestifera ejusmodi pharmaca cōficiunt, à quib. multa hominum millia contabescunt. Joan. W. olff. rom. 2. pag. 484. Deplorandum verò lacrymis assiduis, omitti ejusmodi inquisitiones, eisq; substitutas potius inquisitiones, uti vocant Hispanicæ, adversus confessores Evangelicos quarum processus ex decreto Cæsareæ majestatis Anno 1550. sic se habet, instituto nostro conveniens, hic adscribendus: Inquisitores hæreticæ pravitatis viri docti probati & vitæ inculpatae sunt: à quibus data sit ampla potestas contra

omnes hæreticos & hæresis suspectos & eorum fautores & receptatores inquirendi, procedendi, corrigendi & puniendi, nec non procedendi in curia seculari.

Et ut hæc tam sancta & necessaria inquisitio melius & commodius fieri posset, sua majestas ordinavit & statuit ea, quæ sequuntur, imprimis ut prædicti inquisitores & commissarii seu alter eorum assumpto secum Notario viro integro & experto, expensis suæ majestatis visitare provinciam sibi commissam & diligenter tam apud officiatos suæ Majestatis, quam alios viros pios & integros, si qui sunt hæresi infecti aut ex ea vehementer aut ex probabilibus conjecturis suspecti. Similiter si aliqui sub se habeant aut legant libros prohibitos, aut teneant conventicula, in quibus de S. Scriptura aut religione Christiana disputent aut communicent deq; illorum fautoribus & receptatoribus. Informationem per Notarium in scriptis authenticè redigant & custodiant, ut ad eandem, quoties necesse erit, recursus ac relatio habeatur, examinabunt vero inquisitores testes audiendos in forma juris præstito, uti decet, jurejurando de dicenda veritate, omni odio & favore exclusis & illos, ne aliquem accusent ac deferant, per invidiam admonere & diligenter interrogare debent de causa scientiæ suorum dictorum & illam in relatione inferre, ne boni viri injustè scandalizentur.

Et si aliqui apud inquisitores compareant, volentes alium deferre super hæresi, ea tamen conditione, quod nomen tamen delatoris celabitur & informationi non inferetur, ut sæpius contingit, illos tanquam testes non recipient, neq; ejus delationem informationi inferent, neque ex hujusmodi delatione contra aliquem procedent, servabuntque secretè ea, quæ eis deferrentur nec publicabunt delatores, aut depositiones testium, nisi quatenus procedendum contra reos de jure fuerit necessarium: tenebuntur tamen omnes audire, & si per alios delatio vera probari potuerit, ex depositione eorum, si sufficiens sit, contra delatum procedatur, nullo habito respectu, ad delationem hujusmodi, quæ pro nulla reputabatur. Et si prædicti inquisitores commissarii comperiant aliquos, qui per invidiam aut alia occasione alios injustè detulerint, hoc indicabunt magistratui ejus loci, aut concilio provinciali, & ipsi contra tales calumniatores procedi curent. Item dicti inquisitores & Commissarii poterunt vocare coram se quoscunq; subditos Cæsareæ Majestatis, cujuscunque autoritatis, qualitatis, aut conditionis fuerint aut quacunque autoritate, aut potestate utantur, etiam si sint præfides, consilarii provinciae, aut alii officiales provinciae, sive Burgemagistri, Scabini, aut de magistratu loci, ad præstandum solemne juramentum de dicenda veritate super interrogandis & deponendis eis, quæ verè sciunt & finaliter, si sciant aliquos hæresi infectos aut de ea vehementer suspectos.

Et si aliquos offendant, qui in testimonio reddendo sint difficiles, aut depone-

deponere omnino recusent, illos admonebunt quod, si eorum monitis non obediunt, notabuntur tanquam fautores hæreticorum, procedentq; contra illos, tanquam fautores hæreticorum in forma iuris aut poterunt illis mandare sub certis pænis pecuniariis, pro eorum arbitrio moderandis, ut dependant, & nisi obedierint, vult sua Majestas, huiusmodi pænas irremissibiliter exigere. Porro mandat Cæsarea Majestas omnibus & singulis præsidibus, Consiliariis & iudicibus maioribus, Sculcretis, ac generaliter omnibus suis officialibus, omnibus magistratibus & subditis suis, ut in tam sancta & pia inquisitione præfatis inquisitoribus, Notariis, aliisque suis officialibus & familiaribus assistant, omnemq; favorem & auxilium præstent, quoties requisiti fuerint, omnemq; diligentiam adhibeant, ne dicti inquisitores, Notarii, aliiq; sui officarii, & familiares aliqua injuria reali aut verbali afficiantur. Et si aliquos murmurantes contra illos invenerint, eos apprehendant, & severè puniant in exemplum aliorum, sub pæna indicta contra fautores hæreticorum, quam incurrunt, si notabiliter negligentes in hoc deprehendantur.

Si dictis commissariis seu inquisitoribus vel alteri eorum per informationem sufficienter constiterit, & plenè probatum fuerit per duos testes, aut alios legitime, aliquem esse hæreticum, & contravenisse constitutionibus, ordinationibus seu edictis per Cæsarem, ad extirpandas hæreses promulgatis: eo casu ipsi inquisitores, vel alter eorum reos apprehendi jubebit, ac sub fida custodia detineri, vel per iudices loci vel per alios eorum arbitrio assumendos, quibus sua Majestas vult per iudices loci, tam suos, quam suorum vasallorum omnem dari assistentiam: et si in hoc negligentes, aut difficiles se reddant, punientur pæna, contra fautores hæreticorum indicta, &c. Quæstiones, de quibus inquisitores in inferiori Germania Christianos examina- bunt: refert Wolff. *tam 2. l. et memb. pag. 619* quo lectorem remitto. Sufficit hic saltem digito demonstrare inquisitionis modos pro te nata, & subjecta materia sic dictante, qui suo loco & sede congruentiori, si Deo placuerit, ubi parte quantà de processu indiciorum agendum est, calamo exponentur telaq; longè prolixiori.

^{2.} Ratione delictorum. Cum inquiritur contra officiales, prætores, præsides, imò etiam magistratum inferiorem, ex causâ syndicatus, &c. licet respectu personæ hæc inquisitio quoq; specialis dici queat, Didac. Cant. *inquas. crim. q. 3.* Nempe si inquisitio ad hoc institueretur, ut inde oppressis & afflictis sæpe subditis adversus magistratum succurratur; Quandoquidem superior propterea in specula quasi collocatus videatur eminere super potestates inferiores, ut omnem iniquitatem, avaritiam & crudelitatem ex ipsis averruncare debeat, Petr. Frider. Miudan. *de mandat. lib. c. 13. n. 11.*

^{3.} Dicitur generalis ratione personæ, licet ratione delicti sit specialis, ut cum homo reperitur mortuus, incensa vel fracta domus incerto auto-

re, incerto homicida, incerto incendiario. Quo casu iudex habita inquisitione ad capturam procedere potest, & pedetentim ad particularem inquisitionem. Inquisitio particularis autem illa est, Cum iudex † incipit recipere testes juratos super fama, verbis & factis inculpati, incarcerandi, vel incarcerati, singulas rerum circumstantias, singulari cum prudentia, & cautela trutinando, ruminando.

Tam occultè quippe vix latuit quicquam, quod perspicato sensu & ratione perpolita percipi, tandem & acquiri non potuisset, unde illud vulgatum: *Tout vient à point que peut attendre*. Ubi quæri communiter solet, an iudex inquirere possit, etsi non præcedat infamia rei? quod negat *c. qualiter, &c. quando, ext. de accus. const. crim.* Carol. V. art. 6. in princ. Bald. in l. 2. §. si publica. ff. de adult. Distinguit tamen Didac. Cant. in quæst. crim. q. 4. ad quem hoc in articulo, utpote authorem exquisitissimum, lectorem remitto. Pertinet huc locus Lucæ Evangelistæ, cap. 17. Quid audio de te, redde rationem villigationis tuæ, nam non poteris amplius villicum agere. Item illud Prophetæ Descendam, & videbo, utrum clamorem, qui pervenerit † ad me, opere compleverint. Deinde & hoc quæsitum deprehendo, an inquisitio cœpta cesseret superveniente accusatione? Quam quæstionem movet Bald. in l. 3. §. quia enim 14. ff. de lib. agnos. Salycet. in l. si ea, 7. n. 54. C. de accus. Marant. de ord. jud. p. 6. pag. 300. num. 38. Dyn. in c. factum, de R. 7. Boll. in princ. crim. de inquis. quæst. 16. num. 17.

Affirmantium argumenta sunt: Quod extra ordinarium remedium acquiescat, durante vel existentē remedio ordinario, l. 2. ff. de min. l. 16. ff. de injuriis. Atqui accusatio est remedium ordinarium. Ergo cessat inquisitio, quæ est quoddam extraordinarium. Ceterum negantes hisce utuntur rationibus: Duo remedia, quæ tendunt ad unum eundemq; effectum & finem, se invicem non tollunt nec destruant, §. fin. Inst. si quod paup. fec. dic. ubi Dd. Sed inquisitio est accusatio ad unum finem, ad eundem effectum legitimè ordinantur, id est, ad punitionem criminis, adeoq; vindictam publicam. Ergo. Quæ qualiacunq; sunt, distinctionis fœdere sic definienda esse arbitramur. Aut accusator existit pendente inquisitione generali, & admittatur unâ ad persequendum reum, aut speciali institutâ, querelam suam exponit iudicio, & subdistinguitur, aut accusator scivit, quod iudex per inquisitionem procederet, aut non? si nescivit, nec eâ de re certioratus fuerit, admittatur, sin sciens prudens subtrahit, nec actui inquisitionis contradixit, excludatur. Ætiologia quippe est juris, quemcunq; actum, qui contradicendo impediri poterat, si non contradixeris, ratum te habere, utcunq; geratur, intelligaris, l. 142. ff. de reg. jur. Jason. in §. equè, Inst. de act. vide cap. antecedens, ubi quoq; per generalia hæc quæstio est decisa.

Formata autem diligenti inquisitione cum generali, tum speciali exacta, in-

Acta, indiciaque repertis, de quibus infra dicendi locus erit, ad totum denique proceditur, *d. const. crim. Car. I. art. 6. ibi*: Soll nicht mit veynlicher Frage angegriffen werden / es seyen dann zuvor redliche / vnd derhalben gütliche Anzeigung vnd Vermutuna / wegen der Missethat glaubwürdig gemacht / qua de re quoque paulo post dicetur prolixius. Brevia hæc de inquisitione.

Denunciatio est, cum ꝑ denunciatore constituto, iudex in causa criminali cognoscit, quæ ab inquisitione hac distinguitur notâ: Quod instituta illa non summarie, sed juris servato ordine regulariter procedatur, delator quippe accusatoris vicem sustinens, libellum accusatorium producere, productum lite contestata probare tenetur, *l. 4. C. ad l. Jul. repet. c. 34. de test. Plot. conf. 76. vel. 1.* Quæ probandi necessitas etiam hos manet, qui ex officio, quo publice funguntur, delicta denunciare debent, *l. 6. ff. de cust. & exhib. reor. l. 6. §. 3. ad Scrum Turpill.* id est, qui specialiter ad hoc deputati sunt, & juramento obstricti, quos Arcad. J. Crus in *l. fin. §. 7. ff. de mun. & ban.* Irenarchas appellat, qui disciplina publica & corrigendis moribus præficiebantur. Alias ad denunciandum ꝑ admittit jus civile Messarios, Saltuarios, Forestarios, Apparitores, Catolitanos, Amanos, &c. Clarus in *princ. crim. §. fin. quæst. 7.* ubi ait: Scias, quod antiquis temporibus magistratus deputabant officiales, qui eis delicta denunciarent, hodie verò constituuntur Syndici per parochias, sive castra, qui sunt tanquam officiales ad denunciandum hostem, Clar. *d. loc.* Zanger de *quæst. & tort. cap. 1. num. 26.* Quo in casu fisci advocatum adjungendum delatori, non pauci statuunt, vigore *Ord. Camera & recess. Imperii*, soli Fiscali necessitas incumbit in causis hujusmodi immediate ad Imperium, ejusque cognitionem spectantibus, denunciare, deferre, delatamque actionem instituere & prosequi, Gail. *l. obs. 2. nu. 90.* Urigitur ꝑ horum denunciatorum officium 11 laudabile ac penè necessarium videtur, siquidem Reipubl. inter sit, ne delicta maneant inulta: Turbantur quippe lætitiæ & gaudia hominum, quoties criminosi dimittuntur impuniti, ut loquitur Imp. in *l. 3. C. de Episc. aud.* ita antiquitus, delatoribus seu denunciatoribus mæltæ dimidium constitutum fuit ex L. Pap. Pompej. quod Nero tyrannus ad quartam revocavit, unde quadampharores dici cœperunt, Alex. ab Alexand. *lib. 4. gen. dier. cap. 22.* Albert. Gentil. *lib. 3. cap. 14.* Quos ipsos tamen ꝑ Vatiniano odio, quia denunciatores 12 in delatores degenerarant, ut plurimum persecuti fuere, tanquam homines nefarios & pessimos, Vespasianus & Marc. &c. delatores minimè admittentes, sed undique repertos ipsos inquisitioni & pœnæ subjicientes, Alex. *lib. 4. gen. dier. cap. 22.* Farinac. de *carcer. lib. 1. volum. 4. quæst. 27. num. 132.* ubi ait: Quod iudices male faciant, juxta se habentes magnam exploratorum copiam, & quodd gravissimum, ad simplicem unius atque alterius relationem facientes capi delatos reos, de delatoribus hisce Cominæus *l. c. 9.* ait, quod obsequium simulâtes in principem, fingant se egregiam ipsi navare operam, cujus

cujus suspicaces animos metus, ira, cæteriꝫ affectus, ex rumoribus & delationibus pravis orti, facillè penetrent, criminatorem credere ament; Ita & apud ejusmodi Leopardos, Tyranellos, periculosus sit candor, ingrata libertas, sermo infidiosus, frons omnium familiaris, multorum animus iratus, iracundiæ occultæ, blanditiarum apertarum, denique ficta & falsa omnia, &c. hæc Comin.

Porro delatores ait Tac. 4. *annal.* hominum genus reipubl. exitiosum repertum, & pœnis satis coercitum, ideoꝫ olim ob imposturas, lites, calumnias in bonas & falsas denunciations meritiò submotum fuit. Unde Martialis 1. *epig.* 4.

*Turba gravis paci, placidæq; inimica quieti
Quæ semper miserum sollicitabat opes.
Tradita Getuleis, nec coepit arena nocentes
Et delator habet, quod dedit exitium.
Exulat Ausonia profugus delator ab urbe
Impensis vitam principis annumeret.*

- 13 De modo & formâ ꝑ denuntiandi, ut ad scopum pedem reflectam ex jure prisco; item qualiter ex denunciatione inquisitionem formaverit judex? describit Cujac. *in l. 1. C. de dec.* Zanger. *de quæst. & tort. d. loc. n. 27.* Præterea
14 quocunq; modo inquisitio formetur, denunciatio ꝑ præcedat, præsertim in atrocioribus delictis, ubi pro veritate eruenda quæstio demum adhiberi jure solet, *l. 8. ff. de quæst.* Gomez. 3. *ref. 13.* hæc autem temerè nunquam institueda, sed duo sequentia concurrant necesse est.

1. Quod certissimè, & per plenas probationes indubitanter constet, crimen de quo quæstio habenda, revera commissum esse. Tortura enim non datur ad factum liquidandum, sed ad personam, uti dixerè veteres, demonstrandam ꝑ auctoremꝫ delicti. Quod ita accipiendum est, modò delictum sit facti permanentis, cujus admissi scilicet, certa remanent vestigia, quale est homicidium, incendium, parricidium, furtum, in cæteris criminibus facti transeuntis sufficit, cum de facto constet per conjecturas & indicia, *Dd. in l. 5. ff. ad Scutum Syll. l. 25. §. fin. ff. ad L. Aquil. Plot. consil. crim. 133.* Dicuntur autem facti transeuntis delicta, ubi nullum post crimen commissum, remanet vestigium, quale est Sodomia, proditio, adulterium, stuprum, &c.

2. Quod reus sit suspectus & judex etiam aliis argumentis probatoriis admoveatur, ut sola reorum confessio deesse saltem videatur, *l. 1. §. 1. ff. de quæst.* Qui enim ꝑ convictus est testibus torqueri non debet, *constit. crim. Carol. 5. art. 69. Bald. in l. 3. C. ad leg. Jul. Maj.* Quandoquidem tormenta subservire saltem debent ordinariis probationibus, *l. 8. 9. ff. eod. l. 11. l. fin. C. eod. Gandin. in tr. malef. rub. de quæst. & tort.* ubi scriptum reliquit: judicem, qui de aliquo quæstionem habere intendit, maximè hoc considerare debere, ut non
facillè

facile nec repente ad eam procedat, si aliqua † alia via & modo leviori possit
objecti criminis haberi veritas, quantumcunq; adsint indicia, & argumenta
verisimilia imò pene infallibilia, Bart. in l. 1. ff. de quest. Hypp. de Marf. in pr.
crim. §. nunc videndum. n. 35.

Qua in re actus & gravissimâ, cum iudex hallucinatur, & plus quam
oportet, toroit, quandoquidem hic agatur de re amissa & damno irrecupera-
bili multisq; † tormentorum angustiis, membris disruptis ut animis attoni- 18
ti, mori potius, utpote impatientes eximii doloris, quam vivere malint, l. 1. §.
11. ff. d. 49. ubi Dd. & in Novell. 131. c. 13. nemo ex nostris unquam probè dubi-
tavit, quin ipse iudex presumatur in dolo constitutus, Bald. conf. 233. vol. 1. &
pœnæ talionis se reum faciat, l. fin. ff. de pœn. jud. qui mal. jud. c. 1. de sent. & re
jud. in 6. nec juvandus officii velamine, in quod temerè impegit, l. 7. §. 3. ff. pro
curatore. Sed de hisce, Deo volente, absolutius in processu iudiciorum.

CAPUT TERTIUM.

DE INDICIIS AD TORTURAM SUFFICIENTIBVS tam generalibus quam specialibus.

SUMMARIA.

- | | |
|---|---|
| 1. Qua confidere iudex debeat, antequam
torturam decernat. | iudex pœnæ mortis affici debet. |
| 2. Qui sine legitima indicia precedentibus
toritur & confessus fuit, nihil sibi prajudi-
cat. | 6. Sine indicio iudex non dum torere debet
reum instrumentum, ad torquendum compa-
ratio. |
| 3. Quod verum quodq; est, etiam si post qua-
sitionem demum indicia aliqua occurrant. | 7. Indicium quid? |
| 4. Iudex sine legitima indicia torquere per-
mittitur reum tenetur pœnæ talionis. | 8. Indicium quemodo differat à suspitione,
presumptione signo, & conjectura? |
| 5. Et si quidem sub quaestione decedat reus, | 9. Indicia ut plurimum sunt arbitraria. |
| | 10. Indicia alia sunt generalia alia specia-
lia. |

Ulpianus in l. 1. ff. de qq. Divum † Augustum statuisse refert nō à tormentis
incipiendum esse, sed demum cum suspectus reus sit, & aliis probationi-
bus admoveatur index, ut solæ eorum confessio superesse videatur, d. l. 1. §. 1.
cui concordat constitutio criminalis Carol. V. artic. 20. Wo nicht zuvor red-
liche Anzeigung der Missethat vorhanden, darnach man fragen wolte / soll nie-
mand gefragt werden / sc. Gand. in tract. malef. sub rub. d. 99. scriptum reli-
quit, quod iudex questionem de aliquo habere intendens, maximè hoc cōsi-
dere debet, ut non facile nec repente ad eam procedat, si aliqua leviori via
possit objecti criminis haberi veritas, quantumcunq; adsint indicia & argu-
menta verisimilia, Bart. in l. 8. ff. d. quest. Hypol. de Marf. in pr. crim. §. nunc.
Bald. in l. 4. C. de jur. per calum. ubi dicit: necessarium esse, ut is, qui petit, quem

D

quaestio-

- quæstioni subijci juret, quod aliter veritatem exquirere & docere nequeat;
- ² d.l.1. §.1. ex quo & illud jure profluit, ut siquidem ꝑ captus ac sine indiciis legitimis tortus deductum fateatur, confessio nullum pariat præjudicium confidenti, multò minùs, ut ad supplicium usq; condemnari debeat, *argum. l. 2. l. 34. de sent. ex fals. inst. & c. l. 21. §. 1. ff. de quæst. const. crimin. art. 20. ibi*: Vnd ob auch gleichwol auß der Marter die Mißthat bekandt wurden / so soll der nicht geglaubet noch jemand verurtheilet werden / *Malc. de prob. conclus. 353. num. 14. & conclus. 1102. Paris de Putco in tract. synd. verb. tortura, cap. 9. num. 26. Damhoud. cap. 54. Salycet. in l. 2. C. de custod. reor. Quod adeò ꝑ verum est, ut quamquam post torturam indicia occurrant, certa & liquida, confessio tamen ejusmodi adhuc inutilis, inefficax & nulla sit, Rom. cons. 176. Bald. l. fin. C. de acc.*
- ⁴ De iudice, qui absq; indiciis sufficientibus ad quæstionem procedit, facitq; ut reus torqueatur, non modo injuriarum tenetur, ut supra relatum est, *Cravett. cons. 816. Marfil. in pr. crim. 11. §. prædicto, sed pro re natâ pœnæ mortis se quoq; astringit, Marfil. d. loco, Menoch. de arb. jud. lib. 4. cas. 4. quod tamen*
- ⁵ procedere ita ꝑ demum ex nostris aliqui statuunt, siquidem iniquè tortus decesserit, aliàs pœna arbitraria puniendum iudicem opinantes, *Socinus cons. 56. lib. 2. num. 58. Malcard. de probat. lib. 3. Concl. 1388. ubi dicunt*: quod nedum
- ⁶ terrere captivos permissum ꝑ sit iudicibus, sine indiciis claris & de delicto proximis, *l. 881. l. fin. ff. de qq. const. crim. Carol. V. d. art. 20. ibi*: Wo auch einige Obrigkeit vnd Richter in solchem Ubersühren / sollen die dem / so also wider Recht ohne die bewusten Anzeigungen gemartert were / seine Schmach / Schmerzen / Kosten vnd Schaden der gebühr ergekung zuthun / schuldig seyn.
- ⁷ Hisce sic præmissis, de indiciis ꝑ ipsis, quæ nempe, qualiter, & quando ad torturam sufficiant, dicam, definiri potest indicium, quòd sit nota quædam, & demonstratio rei gestæ, iudici fidem faciens, de aliquò factò, commissò delicto, perpetrato flagitio, *Cyn in l. admon. de jurejur. num. 290. Menoch. 1 præsumpt. 4. 7. num. 18. Et quamquam indicium præsumptio, conjectura, signum, & suspicio, regulariter differant Menoch. d. loc. Blanc. de indic. ad l. fin. ff. de qq. num. 248. ubi dicit*: præsumptionem ꝑ facere ad probandum, indicium ad probatum, ut sic minus sit præsumptio, quàm indicium, in proposita tamen materia sub vocabulo *indiciorum*, hæc omnia continentur, unde *cons. Car. V. art. 19. Wo wir nochmals redliche Anzeigung melden / da wollen wir alle wegen redliche Warzeichen / Argwohn / Verdacht vnd Vermuthunge unter-*
- ⁹ *gemeinet haben / atq; hæc indicia ꝑ licet sint arbitraria à iudicis arbitrio passim dependentia, utpote de quibus certa regula, vel doctrina certa tradi non possit, quænam propriè & revera ad torturam sufficiant, nec ne? Blanc. de indic. num. 40. Quia tamen non nihil ea de re statui posse constat, non dubitamus indiciorum materiam, maxima ex parte regulis sequentibus comprehendere, ac quidem distribuuntur vulgò indicia: quòd alia sint generalia, alia*
- specialia:*

Specialia: Generalia sunt illa, quæ non uni atq; alteri crimini, sed penè omnibus delictis applicari possunt, quæ inde etiam communia dicuntur: Specialia, quæ uni alicui delicto propriè conveniunt.

Ex illis rursus alia sunt, quæ non nisi aliis concurrentibus ad miniculis sufficiunt, alia quorum quodq; per se solum sufficit ad torturam, eaq; paucissima, d. const. crim. art. 25. & 29. Blanc. d. loc. num. 45. Zang. de q. & tort. cap. 2. num. 15. vide part. 2. cap. 1. ubi definitionem & distributiones indiciorum latius & accuratius discussimus.

CAPUT IV.

DE INDICIIS QUÆ ORIVNTVR EX
attestatione unius testis.

SUMMARIA.

1. Attestatio unius testis facit indicium ad torturam.
2. Quæ faciunt semiplenam probationem in causa civili, faciunt indicium ad questionem.
3. Testis debet reddere rationem dicti sui per sensum corporum.
4. Testis non debet verbis ambigua, vel synonyma deponere.
5. Testis aperi sibi contradicens mendax est.
6. Omnis præsumptio habet fundamentum in verisimili.
7. Verisimile quid & quotupliciter dicatur.
8. Confessio rei extrajudicialis quomodo sub tortura examinanda.
9. Testis unicus debet esse omni exceptione major.
10. Qualiter conclusio hac limitetur.
11. Vide varia quando testis unicus plenam fidem faciat.
12. Testes super indicio recepti in punto inquisitionis generalis, nihil præstant.
13. Ex processu informativo nunquam ad questionem recta procedi potest.

EX indicis generalibus in genere maleficiis † competens prima species, seu primum indicium est attestatio unius testis, qui de actu, vel delicto commisso immediate deponit, gloss. in l. 3. C. ad l. Jul. Maj. Salic. in l. fin. C. de q. Blanc. de iud. in l. fin. de q. n. 224. ubi dicitur. Quod quæcunq; faciant † semiplenam probationem, in causa civili, eadem parant indicium ad torturam. At testis unicus semiplenam probationem facit in causa civili, Jason. in l. adman. n. 66. ff. de iur. Cat. in pr. crim. n. 110. Salic. in l. 3. C. ad l. Jul. Maj. de const. crim. art. 30. Eine halbe Verweisung so einer in der Hauptsachen die Mißsethat gründlich / mit einem einzigen guten tugendlichen Zeugen beweiset / das heisset vnd ist eine halbe Verweisung / vnd solche halbe Verweisung machet auch eine statliche Anzeigung / Argwohn / vnd verdacht der Mißsethat / aber so einer etliche Umstände / Warzeichen / Anzeigung / Argwohn vnd Verdacht beweisen will / des soll er zum allerwenigsten mit zweyen guten tugendlichen unverwerfflichen Zeugen thun,

D 2

Requi-

- 3 Require hoc in articulo † videtur constitutio 1. ut testis deponat de actu immediato, ut siquidem rationem per sensum corporeū rei convenientem & propriū reddat, *d. const.* Car. V. Carer. in *pr. crim. pag. mibi 45. Alex. consil. 15. vol. 1. n. 6.* Quemadmodum enim sola testatio legitimis adminiculis causæ non approbata, nullius momenti est, *l. 3. C. de test.* Sic nec ipsa causa seu ratio, si rei conveniens non est reddita, neq; etiam à proprio sensu deprompta, quicquam operatur, cui consequens est, non indicium hoc stringere, nisi testes se adferant interfuisse, cum negotium gereretur, præsentesq; vidisse, quod est sub quæstionis incude, *l. 14. C. de test.* imò nec tantum vidisse sed & intellexisse, & sensu, quod proponitur, gestum, corporeo percepisse, *l. 20. §. 2. ff. de testibus.* Ergo qui testimonium dicit de delicto, quod tantum in oculos cadit, & rationem sensui contrariam reddit, nihil præstat, ut cum dixerit: Homicidium, adulterium commissum, furtum factum ab hoc vel isto, quia audivit, &c. Debebat quippe vidisse se, quod Titius hominem trucidaret, adulterium furtum faceret, adferere, Mascard. *de prob. vol. 3. conc. 1313. num. 14.*
- 4 Bald. in *c. præterea, ext. de test.* Quinimò testimonium † hoc planum & dilucidum sit, necessarium ducitur, verborum quoq; non captiosorum, non Synonimorum respectu per ætiologiam: quod hæsitatio, incertitudo, dubitatio, absentiam ignorantiam, imò calumniam testis coarguat, ut infra *cap. 14.*
- 5 Cæterum qui † apertè sibi contradicit, jam mendacii seipsum constituit reū, ex altero enim necesse est mentiat: Quoniam ex regula logicorum, contradicentia prædicata, in uno & eodem subiecto constare nequeant, disparata, ut ait Pet. Ramus, non conveniunt secundum idem, ad idem, & eodem tempore. Blanc. *de indiciis ad d. l. fin. n. 32.* ubi dicit. Quod testis omnino super verisimili † deponere debeat, in nullà parte sibi contrarius. Quemadmodum ibidem dicit, quod indicium seu præsumptio habeat fundamentum super verisimili, verisimile autem id est, quod verè videtur simile, non verisimile, quod à vero dissimile creditur, *l. 11. §. 12. ff. de adult. l. fin. ff. quod metus causa.* Bald. in *l. ea quidem, C. de accus.* Innocent. in *c. audivi. de præsumptio.* referens: quod illa sint verisimilia, quæ magis magisq; accedunt ad veritatem & fundantur in jure communi: Unde idem Baldus in *l. 10. Cod. de probat.* indicium dicit esse conjecturam ex probabilibus & nõ necessariis factorum, rerumq; argumentis, à quibus potest abesse veritas, & non verisimilitudo facti, quæ quandoq; mentem judicantis perstringat, cogatq; conscientiam judicis judicare juxta ipsam *l. 1. ff. de qq.* Aliàs verisimile † dicitur tripliciter 1. cum testis deponit ea, quæ consonant juri communi, Blan. *de indic. de loc. 2.* Vel, quæ consonant rationi. Baldus in *l. qui accus. 4. C. de edend. & l. 18. C. de test. 3.* Cum modos & circumstantias facti enarrat. Bald. *de loc. Idem in l. 1. qui & advers. quos in integ. test. &c.* dicens: Quod ad corroborandam hanc semiplenam probationem in verisimilibus positam, sacramentum deferatur testibus

stibus, idem *c. 1. de confess.* Unde & hoc etiam sequitur, ut quanquam confessio extrajudicialis non prejudicet reo † ad infligendam quaestionem: Si tamen verisimilis sit, cogi debeat ad perseverandum in ipsa, cum torturae modulo, *in §. 1. ubi D. d. ff. de adit. edito.* Blanc. *de loc.* pertinent huc communes juris regulæ: Ut quæ verisimilia non sunt, speciem veritatis nō habeant: Item veritas ex se, live ex relato aliquo constet, perinde sit, Blanc. *d. loc. n. 38.* Porro exigit † constit: Ut testis ille unicuique omni exceptione major sit. Socin. *Se- 9*
not. consil. 4 lib. 3. Clarus *in pr. crim. §. fin. q. 2. constit. crim.* Carol. V. *art. 66. ibi.* Genusfame Zeugen seind die unverleumbdet vnd sonst mit keiner recht-
mäßigen Ursachen in verwerffen seynd / aded ut minima exceptio vel defe-
ctus testis non faciat indicium de quo jam agitur. Alexand. *consil. 14. volum. 2.*
Cater. *in pr. crim. §. quæ autem, n. 3. pag. 47.* quanquam non pauci adstruant,
defectum non nocere testi, siquidem reus vir sit famosus, zu welchem man
sich der bezugenen Wißerhat wol versehen möchte / Brun. *de ind. q. 3.* Cater. *d.*
loc. n. 4. qui levitatem vite ad hunc effectum sufficere autumat, frustra reni-
tente Cyno *in l. fin. C. de quæst. indicium* hoc pro pleno indicio haud agno-
scente, nisi concurrentibus indicis, cujus sententia communiter est explosa,
cum primis stringente constitutione nostrâ criminali in prædicto articulo.
Extenditur à quibusdam hæc constitutio, ut mandatarii relatio vel nomina-
tio plenum inducat indicium contra mandatorem, quoties is exceptione o-
mni major sit, vide Cater. *d. loc. num. 9.* sed quorsum hæc sententia? qui omni
dicetur exceptione major homicida, qui ex mandato occidit hominem? qui
sociorum nominatio plenum inducat indicium? quæ de re infra. Absurda est
igitur hæc sententia. Hoc constat, testem non omni exceptionem majorem,
nec indicium præsens efficientem, non repelli quoad idem indicium, con-
comitante indiciorum subsidio, stringentibus indicis aliis, hisq; etiam pro-
batis, Cater. *d. loc. Alex. lib. 1. consil. 51.*

Ex quibus infertur, ut † siquidem testis à testimonio dicendo saltem pro 10
parte vel causa etiam leviori repellatur, ut domesticus, agnatus, amicus, de-
functi, live accusatoris, *l. 21. ff. de test. fidem* in præsentiarum ad infligendam
torturam non faciat, Ludov. Cater. *in pr. crim. pag. mibi 45. ibi: testis de visu*
non omni exceptione major indicium non facit: tantum abest, ut infamis, perju-
rus, hæreticus, bannitus ad testimonium dicendum in rebus tantis iudicii jure
admittantur, *l. 3. l. 12. ff. ibi d. l. 19. ff. de testib.* eorumq; de visu relatio quicquam
inferat indiciorum, quæ de re infra dicendi locus erit oportunior, nisi alia in-
dicia concurrant, faciantq; adversus reum de patrato delicto præsumptiones
probabiles, Bald. *consil. 427. v. 2.* Menoch. *de præf. c. 9.* Porro principis alterius-
que status jura majestatis usurpantis rescripto vel consuetudine antiquâ in-
troducì posse, certo in loco imperii, ut credatur testi unico, personæ egregiæ
& gravi tradit Tiraquell. *in tract. de reb. mod. vers. secundaratio, &c.* cum pluri-

- bus ibidem citatis, adeò quidem, ut testi parùm idoneo respectu domesticitatis, agnationis vel familiæ hac in re quoq; credatur, indicia plena inde fiant, Tiraquell. *d. loc.* Carer. *d. loc. pag. 64. ibi: testes magnæ autoritatis: prout in genere haud est adeò inconueniens, præter illa requisita fidem facere plenariam, testem unicum, uti in causa defensionis necessariæ, Craver. conf. 2. nu. 16. Mascard. de prob. concl. 491. Carer. d. loc. ibi: pro reo probant ad defensionem, licet causam non reddiderint. Autor anonymus in addit. ad tr. Cunradi Marti de inquisit. in caus. crim. jurid. instit. conclus. 6. nu. 13. vers. quinimò tantus. omnium eorumq; probatione actuum, qui difficilius sunt probationis, Bart. in l. 1. §. fin. ff. de V. O. porro in causa possessoria, Bart. in l. 1. C. quor. bon. l. 2. C. ubi in rem act. Alex. & Id. in l. fin. C. de edict. divi Hadr. tollend. Bellon. conf. 35. num. 6. pro-*
- 11 batione confessionis † per pœnitentiam factâ, Felin. in c. veniens, gloss. 1. n. 18. ext. de testib. denunciatione officialis, fiscalis vel apparitoris referentis, ea quæ ad officium suum spectant, Felin. *d. loc.* probatione vel interpretatione alicujus scripturæ, cujus sensus non est planus, d. l. 1. §. fin. ubi Bart. ff. de V. O. in casu læsionis minorum, Gabriel. Roman. de test. concl. 1. lib. 1. num. 4. in causa minoris summæ, Spec. de test. §. restat, rubr. de num. test. refert casus ejusmodi 30. quo lectorem remitto, adde Farin. de testib. lib. 1. tit. 6. q. 63. c. 1. 2. 3. non neglegendum hic erit, ut discernatur subiecta materia; quæ est præ manibus. Et-
- 12 nim cum de fide unius testis quæritur † etiam de visu deponentis, relatio hæc nihil præstabit in causa inquisitionis generalis parte non citata, l. si quando, C. de testib. imò si testes fuissent mille de indiciis deponentes, Carer. cit. loco, pag. 46. & dicit, & hæc quandoq; limitari possè statutis, uti in regno Neapolitano quatuor testes de visu deponentes in puncto generalis inquisitionis plenè probant, si sint omni exceptione majores, si pauciores indicium faciant in puncto indiciorum parte citata. Hinc Paradoxon vulgare: Quod ex
- 13 processu † informatio non possit rectè procedi ad quæstionem, Paris de Pur. in tract. synd. in verb. tortura, Carer. *d. loc. num. 15.* & quod testium quæstioni subjugatorum depositio vel confessio etiam ratificata, indicia nulla producat. Idem *d. loc.* sed de confessione ejusmodi capite sequenti.

CAPUT V.

DE INDICIIS, QUÆ EX CONFESSIONE CORAM
judice incompetenti, vel extrajudicialiter facta,
oriuntur.

SUMMARIUM.

- | | |
|--|--|
| 1. Confessioni in judicio, vel extra judicium facta, præsentem partem, facit indicium ad torturam. | quod in minore ut plurimum locum habet. |
| 2. Confessus revocare potest confessionem, | 3. Fallit, si alia adhuc restant indicia adversus reum. (subsistat?) |
| | 4. Quæ requirantur, ut confessio ejusmodi |
| | 5. Con- |

1. Confessio extrajudicialis probari debet, duobus ad minimum testibus.

6. Super verisimili fundari debet depositio bas duorum testium.

7. Refertur exemplum pro declaratione.

proxime antecedenti maxima.

8. Resentetur communia, de confessionibus animata juris & requisita aliquos ad fundandum hoc indicium.

Ceterum aliud indicium est, quod oritur ex confessione coram iudice incompetenti, vel extra iudicium parte presente facta, Blanc. de indic. ad l. fin. ff. de qq. num. 204. Menoch. de presump. q. 89 n. 14.

Etenim placuit etiam in causa civili facere extrajudicialem confessionem semiplenam probationem, Matth. de Afflict. in decis. Neap. decis. 12. Quod hactenus verum est, nisi reus confessionem eandem postea in iudicio revocaverit, Bald. in l. un. num. 92. C. de conf. Anton. Gabr. Rom. conclus. 1. lib. 1. ris. de confess. nec praeterea indicia quidam militarint adversus confessum, Menoch. ad loc. Tang. de q. & tar. c. 2 num. 42. Matth. de Afflict. decis. 208. ubi quod minor confessionem sub tortura absq; curatoris auctoritate factam, revocare possit, petendo restitutionem in integrum, const. crim. hac de re sic disponit, art. 32. So einer wie vor von ganzer Verweisung gesagt ist / gnugsam vberwiesen wird / das er von ihm selbst ruhmbis oder anderweilß vngenöthiger ding gesagt hette / das er die beslagte vnd verdachte misserthat gethan / oder solche misserthat für dero geschichte zuthuen gedrohet hette / vund die That auch darnach in turther Zeit ersolget were / vnd es were eine solche Person / das man sich dero selben That zu ihr versehen möchte / wird auch für redlich anzeigung der misserthat gehalten vnd ist Peinlich darauß zufragen.

Praeterea hic requiritur ut confessio specificè facta sit, neque enim sufficit, si confessus dicat se homicidium, furtum commisisse, nisi exprimat etiam, quē occiderit, cui furtum fecerit. Gomel. 3. refel. c. 13. Quod ipsum eadem constit. quoq; tangit ibi, das er die geslagte oder gedachte Misserthat gethan. Ut confessio talis probetur duobus ad minimum testibus, qui regulariter desiderantur, quotiescunq; indicium remotum probari debet. Bart. in l. fin. C. fam. l. heretice Blanc. ad loc. n. 26. const. crim. art. 30. ibi. Aber so einer solche Umstände / Barzeichen / Anzeigung / Argwohn / oder Verdacht beweisen will / das soll er zum allerwenigsten mit zweien guten unvberwerfflichen Zeugen thun / quanquam in causa civili, unicus testis & confessio extrajudicialis duobus testibus probata, plenè probet: ut docet Bart. in l. admonendi de iure iur. quem refert Matth. de Afflict. decis. 337.

3. Ut confessio super verisimili fundetur ut in capite antecedenti, verbigratia: Repertus est adulterii diffamatus in domo, aut loco, maleficio convenienti, suspecto tempore, cujus subsequens adulterii temeraria confessio omniind stringit, nempe propter verisimilitudinem, quia in domo adulterii latitavit, Bald. in l. clavum, C. de auct. prest.

Pertit

Pertinet hic temeraria illa confessio extrajudicialis latronum & occisorum Poëta Ibici, unde diverbium, *ἰβύκις γενοί* (cujus Poëta toties meminit Horatius & Cicero 4. *Tusculan. quæst.*) quod dici consuevit, quotiens sceleribus novo quodam & improviso casu proditis, (scelasti pœnas dant iis, quos læserant. Id ex hujusmodi quodam eventu natum memorant. Ibicus Poëta quidam cum in latrones incidisset, jam occidendus, grues fortè super volantes, obtrestatus est. Aliquando post tempore, cum iidem latrones in foro sederent, rursusque grues supervolarent, per jocum inter se susurrabant in aurem. *ἰβύκις ἐνδύγι πύρεται*, id est: Adsumt Ibici ultores, eum sermonem affidentes in suspicionem rapuerunt, maximè desiderato jam pridem Ibyco. Rogati quidnam sibi vellet ea oratio, hæsitante atq; inconstanter responderunt, subjecti tormentis facinus confessi sunt. Atque ita velut gruum indicio pœnas Ibyco dederunt, ac potius suo ipsorum indicio, ut dicitur, perierunt. Hujusmodi fermè Plutarchus in commentario de futili loquacitate recenset, & meminit hujus Adagii Ausonius ibi:

Ibycus ut perit, vindex fuit altivolans grus.

Et extat hac de re Epigramma Græcum à Petro Ægidio latinè ita resolutum:

Quodnam ad desertum venientes Ibycelittus.

Vitam prædones eripuerunt tibi.

Sæpe gruem nubem imploranti, qua tibi restes

Advenire necis quum morerere tua.

Attamen haud frustra siquidem clangore volucrum.

Sisyphio cædem, est Eumenis ultia solo.

Latronum genus heu cupidum lucri atq; rapina,

Cur vos nequaquam terruit ira Deum?

Quando nec Agisthus vatem qui occiderat olim,

Atrarum occursum fugerat Eumenidum.

- 7 4. Ut non sit Errata confessio † Mascard. de probat. conc. 378. cum error veritati præjudicet, l. calcularii, ff. de adm. rer. ad civit. pertin. qui nec sustentat decretum indicis, adeo ut in individuis utile per inutile vicietur. Vergin. de Bocat. de interd. uti possid. c. 6. n. 14. Wilhelm. Antonii in tr. de rescript. morator. concl. 48. n. 112. quanquam in facto proprio sanæ mentis compos raro vel nunquam errare præsumatur, tot. tit. ff. de juris & facti ignor. aliàs error juris dubii, error justus dicitur, & veluti ignorantia facti alieni excusatur, c. cum dilectus. de consuet. Anton. Quetta conf. 55. in fin.

5. Ad validitatem hujus indicii requirit Carer. in pract. crim. in §. septimum indicium, pag. mihi 59. ut testes de hoc indicio deponentes recipiantur citatâ parte adversa, ut non sufficiat examen per informationem accusatore præsentem. Alias † extendi solet indicium, ut stringat confessio facta coram Notario judicii iudice absente, vel coram iudice non in figura judicii, gloss. in l. iube-

1. jubemus, C. de liberali conf. qui actus videtur importare plus, quam mera confessio extrajudicialis, *Bart. in l. cum scimus, C. de agric. & censit.* Cautelam hic docet *Bald. in l. 1. C. de confess.* Ut confessor confestim revocet prætextu erroris, cum nemo præsumatur jactare velle proprium sanguinem, se vitamque sanæ mentis in discrimen deducere, *arg. l. liber homo, ff. ad L. Aquil.* quæ revocatio & hoc præstat, ne reus errorem docere teneatur, *Bald. d. loc. vide supra, n. 1.* ego vix tutam arbitror cautelam, quæ fovet suspiciones crassas. Porro confessio judicialiter facta vel coram incompetenti, si fuerit acceptata, omnino stringit, imò si non sit acceptata non est instar folliis, qui emisit spiritum. Confessioni standum est donec contrarium probetur, *l. publica in fine, ff. de positi. l. cum de indebito, §. fin. ff. de probat.* Vide prolixè *Alex. Trentacinq. lib. 2. var. resolut. 1. de confessis, pag. 292.*

6. Ut confessor perseveret in confessione quam fecit extra judicium, vel coram giudice incompetenti: Et sanè cur perseverare non tenebitur, qui ex confessione non revocata vel revocatâ at nulliter factâ, indicio hoc semel fuit constrictus? Hinc est, quod vulgò tradunt Doctores teneri, confessorem retinere confessionem suam etiam sub ipsa quæstione, *Carer. d. loc. num. 13. pag. 55.* aliàs confessio jurata irrevocabilis est, *Capic. decis. 179. Felin. in c. olim. de rescript.* & quæ sit coram fiscali vel Syndico maleficiorum extra judicium. *Innoc. in c. at si clerici. de judic.*

7. Ut non sit facta confessio calore iracundiæ. *Carer. d. loc. pag. 56.* is enim quem ita aut dolor occupat, prope est, ut sit furiosus, estq; veluti extra se, suæq; mentis non compos, *Terent. in Adelph. ibi: vix sum compos animi, ita ardeet iracundia.*

Impedit ira animum, ne possit cernere verum.

Vide *Tiraquell. de pœn. causa. 1.*

8. Non facta ad effectum, vel intellectum illum, quem ex dictis adversarius detorquet, *gl. in auth. item possessor, C. qui pot. in pign. habent.* hinc dicimus: quod quisq; ipse sit interpret verborum suorum, non adversarius, quo pacto demum proferentis animus esset declarandus, error detegendus, *per supra deducta.*

CAPUT VI.

DE INDICIIS, QUÆ EX INVENTIONE RERUM & forma vestigiorum accusati in loco delicti commissi oriuntur.

SUMMARIA.

1. Ex inventionibus rerum præsumitur delictum commissum.

2. Crepida Empedoclis ad radices Ætnæ montis inventa indicia defuncti Empedoclis.

R

3. Haltonia

3. Hattoria 1. Episcopi Moguntini corpus
à diabolo in voragine Ætnæ montis abjectum.

4. Describitur savitia Papa Urbani in Con-
radum ultimum Suevia ducem.

5. Vestigia & pedum forma indicia sunt ad
torturâ, quod exemplis illustriorib. declaratur.

6. Refertur exemplum Heidelbergense.

7. Quid si reus ipse in loco suspecto reperia-
tur?

8. Si reus inventus fuerit in loco delicti
commissi vel saltem paulo ante vel post deli-
ctum perpetratum visus ibidem suus, indi-
cium ad torturam est.

9. Qui male agit, lucem fugit.

10. Ex vestigiis luporum & vulpium præ-
sumitur præsentia ferarum bestiarum.

11. Factum tempore noctu suspectum est.

P Ræterea indicium est, siquidem † res aliqua in loco delicti commissi reli-
cta est, quæ demonstratur ad accusatum vel delatum reum pertinuisse, ex
inventione enim rerum earum, præsumitur delictum commissum ab eo, cu-
jus res esse dicitur. Hyppol. de Marfil. *consil.* 8. & Blanc. *de ind. d. loc. fin. n.* 427.
exemplo sunt baculi, annulus & armillæ Judæ, *Genes.* 38. Empedocles crepi-
dæ, in Ætna repertæ, Empedocles enim Agrigentinus Pythagoricus im-
mortalitatem † affectans iniecit se in flammæ montis Ætnæ, quod ejus cre-
pidæ, quos flamma eructaverat, prodiderunt, refert Diogenes Laërt. *l.* 8. *de*
vita Philos. & Horat. *in arte Poët.*

Deus immortalis haberi

*Dum cupit, Empedocles, ardentem frigidus Ætnam
Insiluit, &c.*

Lucian. *in Menipp.* pag. mihi 64. *ibi:* sum Empedocles ille Physicus, etenim ubi
me præcipitem in Crateras injecissem, fumus ab Ætna raptum huc subvexit, itaq;
nunc lunam in colo aëri vagus ac rore victito.

3 De Hattone I. Moguntia † Episcopo referunt historici, quod cum cor-
pus ejus in Ætnæ montis voragine præcipitatum fuisset, Wolff. *l. lect. mem.*
cent. 12. pag. 334. & res ejus in vicinia montis repertas, & in aëre auditas voces:
Sic peccata lues, sicq; ruendo ruas.

Pertinet huc quoq; annulus Conradi ultimi Ducis Suevici, qui etsi in-
dubitatus hæres regni Siciliae erat, tamen Papa Urbanus id ei iniquissimè ab-
stulit. Cum enim Conradus in prælio victus mutata veste Pisas navigare vel-
let, & pecuniam non haberet, annulum manu extractum piscatori dedit. Hic
4 cum † quibusdam ostendisset, & de valore interrogasset, Cunradini esse co-
gnitum fuit: quare Carolus capto eo & tradito sibi à Pontifice consilium
petiit, quid cum illo ageret? Cui Papa respondit: Vita Cunradini mors Ca-
roli: Mors Cunradini vita Caroli. Locus igitur paratus in publico, & præ-
sente Carolo sententia fuit lata, Cunradinum quoniam pacem Ecclesiæ per-
turbâisset, regium nomen sibi falso assumpsisset, Regiq; ipsi mortem inten-
tâisset, morte damnum. Contra quam sententiam Cunradinus Latinè re-
spondit: Serve Papa, &c. Itane filium Regis damnâsti? An nescis neminem
in eum, qui sibi par est, imperium habere? Deinde negavit se ullam Ecclesiæ
injuria-

iniuriam unquam inferre voluisse, sed tantum recipere regnum, quod sibi deberetur, & injustissime fuisset occupatum. Pontifex interea Gallorum Regi victoriam hanc annunciat, congratulatur, & in fine Epistolæ subjungit: pro tanto ergo beneficio devoti filii animus in jubilum supernæ laudis latanter exurgat: Ex cuius sepulchro adhuc emanare hodie humorem quandam, nec arceri posse, refert M. Crus. in *annal. temp. interr. Pap. 188. Clem. 4.*

Ad rem præsentem facit, si forma pedis seu vestigia, quæ inveniuntur in terra humida ejus loci, ubi delictum commissum est, corresponderunt formæ pedis accusat vel delati rei, Menoch. 5. *pres. 31. Bald. conf. 427. volum. 1. Zang. de qq. num. 36.* Sic Einhardus Archi-Capellanus Caroli Magni, & gener Imperatoris tandem factus, ne per vestigia pedum virilium, quando in silentio noctis filiam Cæsaris in cubiculis visitasset, agnitus proderetur, ab amica dorso deportatus est per palatium nive dealbatum, Wolff. *lect. memb. cent. 8. pag. 108.* Eodem modo ne Clericus amator proderetur vestigiis pedum, à sorore Henrici per nivem dorso extra aream transportatus est. Quod factum videns de fenestra ipse inprimis noctu tacendo dissimulavit, donec sedes Episcopalis prima vacaret, ad quam promovens Clericum dixit: Accipe Episcopatum, & vide ne amplius equites in dorso mulieris, & vacante Monasterio sororem promovit, dicens: Accipe Abbatiam, & vide ne unquam porres Clericum equitantem, vide eundem *lib. 25. hist. c. 10.*

Sed quid si reus objectam culpam, suspensiones & indicia purgare, & præsumptione contraria elidere possit? Resp. Quod omnino audiendus sit, neque enim in rebus tanti momenti ad questionem temere properandum est, ut suo loco *de prob. ind. Menoch. de arb. ind. lib. 2. cas. 472.* neque etiam ad nudam traditionem, rumore falso & auctore incerto, vel invidio inimico, calumniatore subortam diffamatus confestim in vincula est conjiciendus. Unde illud: Si calumniari sufficit, & accusare ad condemnationem: ecquis innocens erit? adeo, ut ipse Imperator ingenuè fateatur, se inaudita causa neminem condemnare posse, *l. 1. C. de lgar.*

Quinimo ecquis unquam dubitavit, etiam viros optimos à malevolis usque diffamatos, ut in periculum famæ & vitæ inciderent. Cum enim virtute nulla præditi obrodere bene merentes idem conantur, quoniam ipsi propter ignaviam & malitiam perungere nequeunt virtutis & honoris scalam, mordent bene merentes fœtis & sparsis criminibus, tanquam ignavi canes nec feris se objicientes propter timiditatem, vel catenis inclusi allatrant, acculant, & cum possunt, corradunt & mordent, Platin. *in vita Steph. 6.*

Porro ad hæc indicia pertinet ensis, sclopera, securis, in loco vel vicinia, ubi homicidium commissum est, reperta.

Vidimus † Heidelbergæ duos, qui comitem occiderant itineris criminis 6 consortes, Græcos natione, professione Clericos Anno 1616, quorum alter

securim emerat in oppido, ubi pernoctassent, à quo non procul repertum erat cadaver humanum, unà cum securi sanguine tincta, quæ res, quia indicii speciem præ se ferret, nō obscuram, prædicti duo diffamati capti, & sponte delictum confitentes, supplicio affecti capitali sunt, quorum alter decolatorum, cū in terram genua flectere nollet, stabat aliquandiu supinus priusquàm decideret, *const. crim. ita hunc decidit articulum, art. 9.*

So einer in Übung der That / etwas verleast / oder hinder ihm liegen / oder fallen laßt / daß man hernachmals finden vñnd ermeffen mag / daß es des Thäters gewesen ist / mit Erkündigung / wer solches am nechsten / vor den Ver-
lust gehabt hat / ist Peinlich zu fragen / vorgenommen werden / *ic.* Sed quid si quod plus est, reus in loco suspecto, & ad delinquendum expedito, ipse re-
tus, & deprehensus fuerit, *vide l. 16. §. 4. d. pæn. Carrer. in pr. crim. n. 235. const. crim. art. 25. ibi.* Ob die verdachte Person an gefährlichen Orten / zu der That
verdächtig gefunden würde / *ic.* Quod hactenus verum est, modò argumen-
ta, ad indicia ejusmodi concurrant, quæ reus probabiliter elidere atq; pur-
gando se, declinare non valeat, quā de re, suo loco, cui simile est, si Reus in
8 loco perpetrati criminis, tempore eodē, quo commissum † delictum est, an-
te vel post visus fuerit, Clarus, *q. 21. const. crim. car. & art. 25. ibi:* Ob auch ein
Thäter in der That / oder die weil er auff dem Wege darzu oder davon gewest /
gesehen worden / vñnd im Fall / so er nicht erkandt were / so soll man Aufmerksam-
ung haben / ob die verdachte Person / ein solche gestalt Kleider / Waffen / Pferde /
oder anderst habe / als der Thäter obbemelter masse gesehen worden. Quò per-
tinet, cū quoties flagitium dicatur noctu commissum, & inventus aliquis
fuerit eo tempore, in loco perpetrati recentis delicti, præsumptio inde sub-
9 oriatur, cū tenebræ † comparatæ sint ad malè agendum, Bald. *consil. 427.*
vol. 5. ubi dicit, quòd sicut vestigia pedum recentia arguunt luporum & vul-
pium præsentiam, ita ambulationes nocturnæ in loco suspecto, & cum per-
sonis suspectis, faciant suspicionem & indicium ad torturam. Alludit com-
10 mune † juris brocardicum: quod factum tempore noctis, suspectum sit, *l.*
6. §. 1. de his, qui effud. gloss. & Dd. in l. 8. ff. de feris, Baldus in leg. 19. C. de usuris.
11 Salic. *in l. 20. C. de transact.* Alex. *consil. 103 volum. 1.* & qui malè † agit, lucem
fugiat, *causa 17. q. 2. & c. conluluit. de offic. deleg. Tiraquell. de pæn. causa. 11.*
n. 12. & causa 22. n. 71.

Ut iugulent homines, surgunt de nocte latrones.

Vide part. 3. cap. 2. & part. eandem de indic. latrocinii, hæc fusissime pertractata.

Relatum est modo exemplum salibus jocisq; plenum de Einhardo Ca-
pellano Caroli M. filiam Cæsaris adamante, ac noctu à puellâ per palatium
transportato, quod facinus pedum mensuræ ac vestigia prodiderunt, vide Jo-
han. Wolff. *tom. 1. lect. memor. pag. 210.* Theod. Petræ. *in concl. crim. concl.*
195. Francisc. Cason. *de ind. c. 5.* ubi dicunt: quod reus ad locum, ubi vestigia
adhuc

adhuc conspicua sunt, ducendus sit, & siquidem ea corresponsdeant pedi, indicium inde generetur, Mascard. *de probat.* l. q. 8. n. 25. refert, furem rusticum ex convenientia & comparatione spacia dentium, & intervalla corticis poponum furto ablatorum, fuisse manifestatum. Petre. *d. loc.* Carer. *in pr. crim.* p. 65.

CAPUT VII.

DE INDICIIS, QUÆ EX FAMA ORIVNTVR.

SUMMARIA.

1. Fama Indictum est ad tortur. m.
2. Qui semel malus, semper præsūmitur malus.
3. Sola & nuda fama sine indicio concurrentibus non est, sufficiens ad torturam indicium.
4. Fama falsi & mentitur, quod illustribus exemplis declaratur.
5. Nullitas sententia Pilati Christum salutem condemnantis ostenditur.
6. Fama principium probæ attendendum.
7. Omnia & quævis indicium in verisimilitudinem habet.
8. Fama vehemens requiritur ad hoc indicium fundandum.
9. Non fama sed probatio fama indicium parit.
10. Testis de fama deponens causam fama recensere tenetur.
11. Fama in qua species probanda?
12. Fama in causa ardua civili non sufficienter probat.
13. Qualiter testes de auditu probent.
14. Fama in antiquo probat.
15. Cautela de recipienda probatione sufficienti fama.

Cum fama frequens & vehemensq; contra reum, commissi criminis ergo, spargitur & spirat, diffamato nonnunquam & antehac eodem vel diverso delicti genere coinquinato, indicium quaestioni subternitur, Carer. *in pr. crim.* pag. mibi 48. Gandin. *de qq. vers. de unoquoq;*, &c. Qui enim semel malus, semper præsūmitur malus:

*Quo semel est imbutus recens servabis odorem
Testis diu, &c.*

Cum præteritis ad præsentia, a præsentibus ad futura probabiliter inferatur, Eberh. a Midd. *in top. in loc. a temp. ad temp.* præsentibus sunt semper præteritis & futuris, ait Alphons. Tostat. *in Jos. rom.* 2. n. 61. *constit. crim.* Car. *art.* 25. nec verò, ut infra dicitur, sola loquax fama sine aliis indicibus indicium parit, gloss. & Bald. *in c. veniens ex. de testib.* Blanc. *de indic.* n. 313. 3. Mascard. *volum.* 2. *can.* l. 754. Quandoquidem experientia rerum magistratus superius comprobaverit & comprobet, famam ut plurimum mendacem fallacem, ac tunc quidem cum nonnihil veri intermiscet, omnino existere, Terquill. *in apolog. quodam*, c. 7. quæ alibi res fragilis pernitiola, & ut maxime ficta & transmissa ab iis censetur, qui nocendi cupiditate flagrant, atque sic desiderant de homine esse uti fama loquitur, Gandin. *in ist. de qq.* n. 39. 4. *vers. est enim fama, &c.* Hinc Virgil in *Ætne*.

E 3

Hac

Hæc est mendosa vulgata licentia fama.

Et in Ecloga 6.

*Quid loquar: aut Scyllam Nisi, quam fama secuta
Candida succinctam latrantibus inguina monstros.*

Cum tamen probè constet, Scyllam illam non Nisi sed Phorci filiam re-
verà fuisse, Tiraquell. *de pœn. caus.* 27. n. 4. hinc Hieron. *ad Ruffin.* multum, in-
quit, in utramq; partem crebrò mentitur fama, & tam de bonis mala, quam
de malis bona falsorum ora concelebrant. Quapropter tritum illud juris
brocardicum hicaltâ mente repostum esto: nempe vanas populi voces curâ-
das non esse, l. 12. *C. de pœn.* non vocibus, Impp. rescribunt, *d. loc.* eorum cre-
di oportet, quando aut noxium † crimine absolvi, aut innocentem conde-
mnari desiderant: quod si vel obiter attendisset Pontius Pilatus, Palæstinæ
Præses, non Christum Messiam ob solam Judæorum vociferationem & dif-
famationem ab inimicis & incredulis profectam, tam nulliter & iniquissimè
condemnasset. Tiraquell. *de pœn. caus.* 46. n. 2.

Neque cum Farinacio 1. *quæst.* 55. hic requirimus, utrum diffamatus sit
infimæ sortis humanæ, nec ne? Sufficiat famam etiam contra viros fortunæ
amplioris probari, cum error in virum egregium æquè ac plebejum cadere
possit. Errare quippe humanum est, juxta Comicum. Hinc Crates Thebanus,
de quo in *c. Crates.* 12. *quæst.* 2. dicebat: Possibile haud esse inveniri, qui lapsus
non sit, veluti in malo punico granum aliquid putidum est, nemo ergo est,
ait Tiraquell. *causa* 44. *num.* 64. aded absolutus, consummatus, perfectus, ut
non alicubi erret, suiq; aliquando dissimilis appareat.

6 Porro si famam † in abstracto consideres, alia juris ratio dicitur, cur
eam non nisi à viris honestis, & fide dignioribus progressam esse oportere
dicamus ad hoc, ut probet & vincat fama reum, quod infra planius facie-
mus, *cap. qualiter, de accusat.* Bald. in l. 10. §. 5. ff. *de qq.* proinde Constitutio
criminalis Caroli V. *art.* 25. *ibi:* soll solcher bösen Leumuth nicht von Feinden
vnd leichtfertigen Leuten / sondern von unpartheilichen redlichen Leuten kom-
men / 1c. nisi delictum commissum tamen ita comparatum sit, ut fama origi-
nem trahere non possit, nisi à viris levioribus, utpote consortibus & com-
plicitibus ejusdem delicti, aliisq; hominibus fortunæ tenuioris, qui citius
publicè delinquentes, quàm viri honestiores offendere & conspiciere pote-
rant, ut est maleficiu in lupanari vel popina publicâ commissum, Salycet. in
l. 8. *C. de accusat.* Quia in parte iudex circumspectè acturus est, siquidem pro-
bè inquirat in causam, aliaq; delicti ejusdè indicia & annexa adminicula. Omne
7 siquidem indicium † in verisimili radicem figere debet, *cap. quia verisimile,*
ext. de præf. ut si qui capiuntur rei, dicant: Actum est de me: Si valedicant ami-
cis jam pridem capti. Si supplicium de seipsis postulent conscientie cæstris
perciti, si dicant, veritatem libenter fatebor, si lachrimas effundere nequeant
& ocu-

& oculos in terram defigunt, aut terribiles deformesq; vultus habeant, vel si in sagis signa corpori impressa reperiantur, Zanger. *de qq & tort. cap. 2.* quâ de re infra in capite de Phytognomia commodior dicendi locus erit. Equidem vero verius est, quod tories inculcavimus: idem unumque indicium petrarð vel nunquam questionem producere, capturam non torturam, indicium unum, nec ex omni parte probatum proferre, qua de re etiam alibi opportunitus. Dixi in principio hujus capitis famam vehementē esse hîc oportere, ubi vehementer hallucinatur Martil. *in singul. 97.* existimans famam vehementem sufficiens indicium præbere, quod an constare possit, infra quoque apparebit. Sed quæ fama † vehemens dicatur, propriè disquiri solet? Menoch. *8 arbitrio judicis decidendam committit definitionem famæ vehementioris, cui nos subscribimus, Menoch. de arb. jud. cas. 261. nu. 2.* in eo quoq; similiter Menoch. repudiamus, *d. loc.* quod famam vehementem & frequentē sufficiens indicium questioni parere statuatur. Famam simplicem & particularem, quod attinet, eam cum Menochio non prorsus rejicimus, sed inter indicia, judicem ad inquirendam commoventia, meritò statuimus, qua de re supra cap. 2. § 3.

Meminisse verò hîc † cum primis oportet, non tam famam, quàm famæ probationem hoc in loco spectandam esse, neque enim fama cum effectu juris fama revera dici potest, quæ, ut convenit, probata non est, qua in parte consideranda est persona testis & testimonii forma. Personam testis quantum concernit, ea non debet esse ex numero eorum, qui regulariter nec in genere, nec specie contra reum possunt testimonia perhibere, prout in genere à testimonio dicendo arcentur personæ plures, quas prolixè recenset Speculator *lib. 1. p. 4. de teste & vericulis hisce sequentibus comprehenduntur:*

*Condito sexus, ætas, discretio, fama
Et fortuna fides in testibus illa requiritur.*

Vel sic translati:

*Judice damnatos infamia reddit nobis,
Quod vi diripitur, injuria, furta dolusq;
Alio mandati, tutela, depositiq;
Directi, sed pro socio communis habetur.*

Nepos de Monte Albano *in tr. de testib. n. 27. c. 1.* In specie repelluntur hic testes inimici hostesq; capitales reorum. & à quibus ipsis fama sparsa quodammodo dicatur Paul. *Paril. consil. 104 vol. 1. n. 160.* invidi & latentes inimici paulatim unguis leonis ostendentes. Ut enim scopuli marini, qui sub aquis latent, illis, qui apparent & in conspectu eminent, navibus multò sunt nocētiore: ita occulte inimiciq; majora damna dare solent. Eucill. *in antholog. lib. 2.*

Formam testimonii quod attinet, eam sic comparatam esse oportet, ut testis juratus dicat, *se audivisse à majori parte populi † famam spargi:* Bart. *10 in l. 3.*

- in l. 3. ff. de testib. veniens. de testib. c. cum causam. de probat.* ^{2.} Ut reddat causam famæ, Corn. *consil.* 198. *lib.* 2. jure enim placuit, famam specialiter non superficialiter probandam esse, Felin *in d. c. veniens.* ^{3.} Deponat & nominet testis homines, ex quibus rumorem vel famam audiverit, Paris. *d. loc. n.* 165. & *consil.* 26. *n.* 100. *vol.* 1. ^{4.} qui si viri graves non fuerint, sed leves inimiciq; rei, ut diximus modò, sicque in genere comparati, ut testimonium ferre nequeant, fama nihil præstat. Paris. *d. loc.* ^{5.} ut fama delicto rectè conveniat, cum posito vel asserto diffamationis genere, non species necessariò inferatur, neque enim sequitur ex testium depositione adferentium moribus pravis & perversis inquinatum esse reum, sicque de eo famam spargi † nisi una probent, famam spirare contra reum delicti hujus vel illius, cujus author adhuc ignoratur. Paris. *consil.* 156. *n.* 26. *vol.* 4. non secus ac si dixeris, Titius adulter est, Ergo fur & latro est. ^{6.} ut habeat fama condigna adminicula aliasque præsumptiones delicti sufficienter & decenter quoque probata. Carer. *in pract. crim. de fama. pag.* 49. adminicula condigna verò sunt, ut cum testes deponant famam spargi de Titio, quasi occiderit N. inimicum suum, hanc rationem subijcientes: Quia inimicus capitalis fuit occisi: aliudve non nihil vice rationis reddentes, quod in diversum aliquod transeat indicii genus, adèd ut non pauci ex nostris statuerint, ejusmodi famæ probationem inferre plenum & sufficiens quæstioni indicium, Carer. *d. loc.* cui sententiæ tamen nos subscribere non possumus, per genericum illud Paradoxon: Quod omne indicium regulariter testibus duobus sit probandum, Alex. *consil.* 14. *in fin. lib.* 1. Cum enim nedum in causa civili † ardua & momentosa sola fama probeat, Paris. *consil.* 23. *n.* 140. *vol.* 1. quanto minus in causa criminali ubi de vita & sanguine hominis tractatur, quæ nullam recipit æstimationem, *l. liber homo. ff. ad L. Aquil.* sola fama indicium generabit? hinc est, quod plerumque dici solet,
- ¹³ testes de auditu deponentes † in casibus jure expressis demum probare, Schurff. *consil.* 67. *cent.* 3. quanquam in factis antiquis causarum civilium fama seu testimonium de auditu, imò opinio † generalis plenissimè probeat, Matth. de Afflict. *in decis. Neapol. decis.* 216. Bald. *in l. cum super, C. de R. V.* ubi ait: Quod in factis antiquis rerum dominia probentur per indicia & famam? Nonnulli hanc tradunt cautelam quoad sufficientem famæ probationem, ut
- ¹⁵ homines † decem, qui populum constituunt, super fama examinentur, & si fieri potest plures quam decemi, sive de crimine sive alià de reagatur, Carer. *d. loc.*

in fine.

CAPUT

CAPUT VIII.

DE INDICIIS QUÆ ORIVNTVR EX SOCIETATE
& conversatione malorum.

SUMMARI A.

1. Si quis cum malis & perversis diu mul-
tumq; conversatus fuerit, concurrentibus aliis
indiciis, de quibus ante dictum, & modo infra
dicendum est, conquiri potest.
2. Simile simili gaudet.
3. Disruptores malorum ipsimet mali sunt,
& pro re nata torqueri debent.
4. Compe an & quando teneatur, si impro-
bum recipias?
5. Mulier facinorosum recipiens excusatur.
6. Liberi parentes bannitos recipere possunt
impuni.
7. Natus falsum committens, ut honori
patris consulat falsarium non est.
8. Filius patrem bannitum occidere non
debet.
9. Parentum appellatione continentur a-
gnati & cognati proximiores.
10. Agnatorum, cognatorum appellatione
continentur amici singulares.
11. Vera amicitia descripta ex Cicerone,
aliud, authoribus selectissimis tradita.
12. Contingatur quidam in contrarium
adducta arguuntur de amicitia non colenda,
ubi alter amicum perierit.
13. Epistola Seneca ad Paulum Apostolum
referuntur.
14. Quæ de causa cum impiis iusti conversa-
buntur.
15. Hoc indicium tam certum est, quàm
rarum inter malos reperiri bonos.
16. Referuntur aliquos paraphrases & iura
sacro ad hoc indicium iucunda.
17. Cum excommunicati non conversa-
dum est.
18. Excommunicatus resisti an possit?
19. Excommunicatus nadium pro sententia
maturanda supplicare potest.
20. Excommunicatus non potest petere re-
stitutionem in integrum circa excommunica-
tionis causam. (momenti.)
21. Bannum frivole decretum nullius est.
22. Quid de excommunicatione Confis-
sorum sit iudicandum.
23. An ejusmodi excommunicatio indicia
pariat delictorum novâ querela vel inquisitio-
nis subiecta?
24. Amicitia est juris gentium.
25. Persecundâ ac gravi exemplo hac de-
claratur ætiologia.

PRæterea indicium ad torturam † est, si quis cum malis & improbis, qui-
bus nullum ad nocendum tempus, delinquendumve occasio angusta est,
ut loquitur Seneca in *Medea*, vivit & conversatur, modo ad niviculum con-
currat, parique passu ambulet, l. 23. ff. de edict. l. 3. v. 7. ff. de adm. & per. tunc.
l. si similes. ff. de iur. dicit. Hinc proverbium commune: Simile † gaudet si-
mili, pares cum paribus facillimè congregantur: Vögel von einer Feder flie-
gen geminlich gern zusammen:

Nescitur ex sociis, qui non cognoscitur ex se:

Ei Itali dicunt:

Che va dormire con cunagio se leva con pulice.

Unde Psalm 17. cum perversis perverteris, &c. & trahuntur à conver-
santibus pravi mores, qui cum inoleverint, remedio & curæ locus nullus est,

F

nili

nisi immedicabile vulnus. *Ense rescindatur, ne pars sincera trahatur.* Pomorum acervus ab unius maridi contagio maculatur, & uva conspecta livorem ducit ab uva, Johan. Wolff. *tom. 2. lect. mem. pag. 47.* Inprimis verò ad classem hanc refero receptatores malorum, id est, eos qui scienter, & dolosè latrones, fures, incendiarios, maleficos domo mensàvè recipiunt, quoniam nec cum improbis orare liceat, Liv. *lib. 6. dec. 3.* Plato *2. d. ll.* Tiraq. *de jure retract. §. 7. num. 270.* Damh. *in pr. crim. c. 134. con. crim. art. 25. ibi,* Ob der Verdächtige eine solche verwegene Person von Eumuth vnd Gerücht sey/das man sich der Mißthat zu ihr versehen möge/ *ic. & eadem const. art. 40. ibid.* So einer die Thäter wissenschaftlich/ vund gefährlicher weise/ ähet oder trānctet/ ist eine Anzeigung heimlich zu fragen. Quod ipsum etiam in caupone locum habet, qui sciens prudens hospitio suscepit latrunculos, raptores, & fures. Boss. *in tit. 2. de rap. l. 1. n. 34.* Menoch. *2. arb. quæst. cent. 4. cas. 348.* à qua suspitione excusantur demum, ^{1.} qui hospitio repentino receperunt improbos, tanquam viatores, cum hospites de singulorum conditione inquirere, adeoque hospitium denegare non possint, *l. un. §. fin. de furt. advers. naut. argum. 10. l. 8. ff. si quis caut.* Imò receptio dolum malum exigit, *l. quicumq. C. de serv. 4 fug.* ubi Baldus, dicens: receptationem esse de natura † boni, quia natura cognationem constituit inter homines, & unum ad alterius subsidium inducit, *argum. l. 3. ff. de j. & j. l. servus, ff. de serv. export. cessante itaque dolo, delictum cessat, l. 22. C. de pæn Hypp. de Marf. in l. 3. ff. ad l. Cornel. de fals.* ^{2.} à dictâ suspitione † relevatur mulier, virum improbum, incendiarium, furem, falsum monetarium recipiens, *arg. l. 24. C. de repud.* Nellus *de ban. 9. 20.* ^{3.} Excusantur parentes liberos recipientes, † & contrà; Idque ob naturalem affectionem & sanguinis jura, quæ nullo casu adverso mutari & tolli debent, *l. 8. ff. de R. j. Clar. de crim. l. 1. de Majest. lib. 3. quæst. 10.* Tiraq. *de pæn. caus. 20.* Hinc ⁷ Paulus *de Cast. conf. 378 vol. 1.* Notarium quò † honori patris consulat, falsum committentem, mitius puniendum esse statuit, scilicet qui magis affectione sanguinis, ac pietate paternâ, quam dolo delinquere videatur. Quapropter communem illam opinionem, qua persuasum quibusdam, licere filio patrem improbum, criminofum ac bannitum occidere meritò improbamus, quam plenam † crudelitatis, & impietatis ac se judice filium ejusmodi parricidam capite truncandum, existimat Clar. *lib. 5. sent. §. homo, nu. 57.* Gail. *l. 2. de pace publ. cap. 10. num. 24.* Tamen non pauci ex nostris tradant, tolerari non posse conclusionem ejusmodi in perduellionis reo, & aperto patriæ oppugnatore, quod licet ita sit, vel defendi possit, ignominiosum tamen foret filio, patris carnificem agere, idem Clar. *d. loc.* Et ^{4.} excusantur † propinqui, qui parentum appellatione comprehenduntur, *tit. 2. de jure retr. l. gl. 8. num. 1.* Uude M. Anthonium adoptatum in aulicam domum, parentibus, agnatis, cognatis, tantam reverentiam, quantum privatus eis exhibere debuisse,

buisset, praestitisse refert Julius Capitolinus *in vita eius*, Gail. d. l. 100, l. 2. ubi gl.
ff. de recep. l. 26. ff. de probat. l. 1. §. largius, ff. de success. edict. l. 28. §. 2. 3. ff. ut leg. nom.
 Exculantur amici veri, qui t̄ consanguineis comparari solent, l. 4. C. de con- 10
fit. pec. Hyppol. de Marsil. *in tract. de fidei, num. 132.* Nam & secundum Philoso-
 phos amicitia potius sanguinitati anteponenda, Cic. 1. *Offic. sanguinis, inquit,*
 conjunctio & benevolentia devincit charitate homines, magnum est eadem
 habere munimenta majorum, iisdem uti sacris, sepulchra habere communia,
 sed omnium societatum nulla praestantior, nulla firmior, quam cum viri bo-
 ni similes nobis moribus, & familiaritate sunt conjuncti; Idem in Laelio, ex
 propinquitate benevolentia tolli potest, ex amicitia nō potest; Sublatā enim
 benevolentia, amicitia t̄ nomen tollitur, propinquitatis remanet, Ergo il- 11
 lud, in quo necessariō benevolentia permanet, anteponendum est ei, à quo
 benevolentia removeri potest, vel, ut in diverbio aliis est: Amicus magis ne-
 cessarius est, quam ignis & aqua, siquidem enim extra ignem & aquam non
 constat hominū vita, ita sine amicorum officio vita beata existere vix potest.

Quapropter Aristot. *in moral.* dixit, amicum esse unam animam in duo-
 bus corporibus, & Plaut. *in pr.* Homini amico, qui amicus est, uti nomen pos-
 sidet, ei nihil praeter Deum praestare arbitror, Tiraquell. *de pen. caus.* 22. l. 21.
ff. usur. l. 10. C. de legat. l. 10. ff. de ann. legat. l. cum allegat, l. nemo, §. quod frater, ff.
de hered. instit. l. 63. ff. pro socio, l. in testamento, ff. de fid. liberr. Johan. de Pined. *in*
Job. cap. 42. vers. 9. tom. 2. ibi: Fœde & turpiter peccastis contra omnem hu-
 manitatis & amicitia legem, insultantes misero, negantes op̄e amico, sancti-
 tatem ex felicitate judicantes, improbitatem ex inopia, quæ omnia vitia sunt
 ingentiorum vilissimorum: neq; hic in contrarium moveri potest, quod ami-
 citia bonorum consortium sit in honestate, integritate, & bonis moribus
 contracta societas, l. 223. §. amicos, *ff. de l. S. ubi G. edd.* Ut dicendum, nequa-
 quam suspicionem maleficii amicitia praetextu velari, nec consequenter re-
 ceptatores maleficorum exinde excusari de bere, Dd. *in l. 28. ff. de pact. §. Inst. de*
societat. Resp. Distinguendum esse t̄ inter amicitiam verē dictam, ubi ami- 12
 cus alter, sato infelici, vel ebrietatis, vel furoris immentis, & partim justo con-
 currente dolore, vitæ vel famæ reus factus esset, quoniam amicitia non nisi
 inter bonos contracta jure approbetur, quæ unica hic consideratur, nō con-
 suetudo & societas cum pravis & improbis coita, adde quod amicitia vera, in
 rebus adversis necessaria quam maxime videatur, ita ut amicum in necessita-
 te positum deserere turpe & ignominiosum sit; Proinde sanguinis necessi-
 tudini non nihil tribuendum, ait Jctus *in l. 2. ff. de recept.* Quidni amicitia?
 vide Hyppol. de Marsil. *in tract. de fidei juss. num. 236.* ubi amicitia officia san-
 guinis juri praefert per rationes ibidem adductas, Alexand. paria amicitia &
 sanguinis jura esse statuit, *in l. 12. C. de procur.* Marsil. d. loc. quod exemplo me-
 morabili declarat Lucian. *in dialogo pag. mibi. 121. ibi:* Appulitaliquando Ab-
 auchas

auchas in Borystenensium civitatem, secum ducens uxorem & liberos duos, erat autem peregrinationis comes, & hujus amicus Gyndanes, atq; is quidem è vulnere laborans, quod acceperat à latronibus, ut lecto teneretur, itaque dormientibus illis, noctu incendium ingens est ortum, omniaq; circumclusit, jamq; flamma undiq; domum circumledit. Ibi experrectus Abauchas, relictis liberis plorantibus repulsa uxore, quæ inhærebat, jussaq; ut ipsa sese feryaret, amico in humeris sublato descendit, perrupensq; evasit. Uxor infantem bajulans consecuta est, monens filiâ, ut sequeretur, caverò semiusta abjecto ex ulnis infante, vix exsiliit è flamma. Cum post hæc probro obijceretur Abauchæ, quod desertis liberis & uxore Gyndanem extulisset, imò, liberos, *inquit*, parare haudquaquam difficile, tum incertum, an hi boni sint futuri, porrò amicum, diu fuerit, priusquàm inveniam talem, qualis est Gyndanes, cujus amor mihi multis argumentis est exploratus. Hæc ille. Spectat hic locus Ovidii de Ponto:

*Turpe erit in miseris veteri tibi rebus amico,
Auxilium nullâ parte tulisse tuum.*

Idem lib. 1. trist.

Quâ potes excusa, nec amici desere nomen.

& Plautus in *Epid.* Is amicus est, qui in re dubia adjuvat re, ubi re opus est, cum nihil homini amico sit opportunius. Sed hoc indicium, ubi accommodabitur indicis specialibus, evadet demum & dilucidum & vivum, &c. Sufficiant saltem hæc trita & familiaria, nam uti Aristoteles 1. *Physicor.* monet, à generalibus & communibus exordium est, eaq; primo loco tradenda sunt, Joh. Wolff. tom. 2. *lect. memor. pag. 45.* ^{6.} Excusantur doctores & pastores populi malis & improbis sic immixti, cum impiis sic conversantes, ut eos emendent, convertant, & errantes in viam reducant. Judæi hoc indicio prægravabant Messiam, ut quia peccatoribus familiaris esset, ipsum peccatorem existere autumantes, at perverso genio, Satanica calumnia. Paulus doctor gentium cum Ethnicis susq; deque conversabatur, uti & cæteri Apostoli ad docendam & baptizandam gentem instructi, numquid malitiâ gentili eos infectos statuamus? juxta illud:

Nos situr ex sociis, &c.

Quid quod Paulus Apostolus cum Seneca conveniret familiarissimè, uti ex literis hinc inde transcriptis luculenter videre est, quarum Copiæ quia in manibus paucorum sunt, vel à paucis visq; vel lectæ, adscribere hic volui:

Paulo Annæus Seneca salutem.

13 *Credo tibi, Paule, nunciatum, quod heri cum Lucillo nostro de Apocrisi & aliis rebus habuimus, erant enim quidam disciplinarum tuarum comites mecum, nam in hortos Salustianos secesseramus; quo in loco occasione nostra aliò indente si, de quibus dixi, nobis adjuncti sunt. Certè quod tui præsentiam optamus, hoc scias.*

scida volo: libello tuo lecto, id est de plurimis literis aliquas epistolas, quam ad aliquam civitatem, seu caput provincie direxisti, mira exhortatione vitam moralem continentes, usque refecti sumus. Quos sensus non puto ex te dictos, sed per te, certe aliquando ex te. Et per te tanta enim maiestas earum est rerum, tantumque generositate clarent, ut vix suffelluras putem aetates hominum, quibus institui persicui, possint. Bene te valere frater cupio. Vale.

Paulus Senecae salutem.

Literas tuas hilaris heri accepi: ad quas rescribere statim potui, si praesentiam juvenis, quem ad te missurus eram, habuissem. Scis enim, quando, et per quem, et quo tempore, et cui quid dari committitur, debeat. Rogo ergo, ne te putes neglectum, dum personae qualitatem inspicio. Sed quod literis meis vos refectos scribis, felicem me arbitror tanti viri iudicio, neque enim diceris Censor, Sophista, ac magister tantis principibus. Etiam omnium, nisi quia vera dicis. Opto te diu bene valere.

Paulo Annatus Seneca salutem.

Quedam Volumina ordinavi, et divisionibus suis statim eis dedi, ea quoque legere Caesari suo destinatus, et si modo fors prosperè annuerit: eris forsitan et in praesens. Sin aliis: reddam tibi diem, ut invicem hoc opus inspiciamus. Deceveram non prius edere ei hanc scripturam, nisi prius tecum conferrem, si modo impune hoc fieri potuisset. Ut scires et te non praeteriri. Vale Paule charissime.

Paulus Senecae salutem.

Quotiescumque literas tuas audio, praesentiam tui cogito; nec aliud existimo, quam omni tempore te nobiscum esse. Cum primum itaque, venire cuperis, invicem nos et de proximo videbimus. Bene te valere opto.

Paulo Annatus Seneca salutem.

Nimia tuo angustia recessu, quid est, vel quae res te remoratum facient? indignatio domini, quod arripit et scilicet veteri rei esset, et alios rursus converteret: erit postulanda locum, ut ratione factum, non levitate hoc existimet. Vale.

Paulus Senecae, & Lucillo salutem.

De his, quibus, vel quae mihi scripsistis, non licet huiusmodi, et atramento eloqui: quia ut altera res notat, et designat aliquid; altera evidentius offendit, praecipue cum sciam inter vos esse, sicut apud nos, et in nobis, qui me intelligunt. Honor habendus est omnibus, et tanto magis hi, qui indignati, occasionem capiunt, qui si patientiam ostendimus, unum modo eos ex quacunque parte vincimus: si modo non sunt, qui poenitentiam suscipiant. Bene Valete.

Paulo Annatus Seneca salutem.

Profectus bene me acceptum in lectione literarum tuarum, quas Galatis, Corinthiis et Achaëis misisti. Spiritus enim sanctus in te, et supra te excelsos, sublimiores, valdeque venerabiles sensus exprimit. Vellem itaque, cum res eximias proferas, ut maiestati earum cultus sermonis non desit, et nequid tibi, frater, surripiam, aut conscientia mea debeam, confiteor Augustum sensibus tuis permotum: cui, le-

Et litterarum tuarum, exordio, hæc vox fuit: Mirari sum posse, ut qui non legitime imbutus sit, taliter sentiat. Cui ego respondi, solere Deos ore innocentium effari; addens ei exemplum Vaticanæ hominis rusticuli, cui cum duo viri apparuissent in agro Reatino, qui castor, & pollux sunt nominati, divinitus instructus fuit. Vale.

Paulus Senecæ salutem.

Licet non ignorem Casarem nostrarum rerum admiratorem & amatorem esse: permittes tamen te non ladi, sed admoneri. Puto enim te graviter fecisse, quod in notitiam perferre voluisti, quod ritui & disciplina ejus sit contrarium: cum & ille gentium deos colat. Quid tibi visum sit, ut hoc cum scire velles, non video: sed nimio amore meo facere te hoc existimo: rogo te de futuro, ne id agas, cavendum est enim, ne dum me diligis, offensam domino facias: cujus quidem offensa, nec ob-erit, si perseveraverit, neq; si non sit, proderit. Si est regina; non indignabitur: si mulier est; offendetur. Bene Vale.

Paulo Annæus Seneca salutem.

Scito te non tam mei causa commotum literis, quas ad te de editione epistolarum tuarum Casari feci, quam natura rerum: quæ ita mentes hominum ab omnibus artibus & moribus revocat, ut non hodie admirer. Quippe ut is, qui multis documentis hoc jam notissimum habeam, igitur novè agamus, tu, si quid facile in præteritum actum est, veniam irrogabis. Misi tibi librum de verborum copia. Vale Paule charissime.

Paulus Senecæ salutem.

Quoties tibi scribo, & nomen meum tibi præfero, gravem & sectæ meæ incongruam rem facio, debeo enim, ut sæpe professus sum, cum omnibus omnia esse; & idem observare in tuam personam, quod lex Romana honori senatus concesserit, scilicet in epistola ultimum locum eligere, ne cum aporia & dedecore cupiam efficere, quod mei arbitrii fuerit. Vale devotissime Magister. Data quinto Kal. Junii Nerone quarto, & Messala consulibus.

Paulo Annæus Seneca salutem.

Ave mi Paule charissime, si mihi, nominiq; meo vir tantus & dilectus omnibus modis, non dico fueris junctus, sed necessario mixtus: aptè actum erit de Seneca tuo. Cum sis igitur vertex & altissimorum omnium montium cacumen; haud te indignum in prima facie: pistolarum nominandum censeas, ne tam tentare me, quam ludere videaris; quippe cum scias civem esse te Romanum. Nam qui meus, tuus apud te locus; qui tuus, velim ut meus. Vale Paule charissime. Data X. Kal. Aprilis Apriano & Capitone Consulibus.

Paulo Annæus salutem.

Ave mi Paule charissime. Putasne me haud contristari, & non luctuosum esse, quod de innocentia vestra subinde sumatur supplicium? dehinc, quod tam obnoxius vos reatui omnis populus iudicet, putans à vobis effici, quod in urbe contrarium

trarium fuit? Sed feramus æquo animo, & utamur foro, quod fors concessit, donec invicta felicitas finem malis imponat, tulit & priscorum ætus Macedonem Philippi filium, & Dimeysium; nostra quoque Cajum Casarem: quibus quicquid libet, sicut, incendium urbi Romana unde sepe patiatur manifeste constat. Sed si effari humanitas humana paruisse & impune his tenebris loqui liceret, jam omnes omnia viderent. Christiani, & Judæi quasi machinatores incendiis supplicio affici solent. Grassator iste, quisquis est, cui voluptas carnificina est, & mendacium velamentum, tempori suo destinatus est: & sicut optimi cuiusq; caput sero uno donatur capite, ita unum pro multis dabitur caput, & hic devotus pro omnibus igni cremabitur. Centum triginta duæ domus, Insula quatuor sex diebus arseret: septimum passum dedit, Bene te valere opto. Data quinto Kal. Aprilis, Frigio & Basso consulibus.

Paulo Annæus Seneca salutem.

Ave mi Paule charissime. Allegoricè & enigmaticè multa à te usq; quæq; opera conduntur: & ideo rerum tanta vis & muneris tibi tributa, non ornamento verborum, sed cultu quodam decoranda est. Sæpius te dixisse retineo, multos qui talia affecerent, sensus corrumpere, & rerum virtutes evitare, ceterum hoc mihi concedat velim: latinitati morem gere, honestis vocibus speciem adhibe, ut generosi muneris concessio, digne à te possit expediri. Bene Vale. Data V. nonas Julii, Leone, & Savino consulibus.

Paulus Senecæ salutem.

Perpendenti tibi ea sunt revelata, quæ paucis divinitus concessit, certus igitur ego in agro jam ferili semen fartissimum sero, non quidem materiam, quæ corrumpti vacatur, sed verbum stabile Dei derivamentum crescentis & manentis in ætærum. Quod prudentia tua affecta est indeficiens fore debet: Ethnicorum Israelitarumq; observationes censeo vitandas. Quæ propemodum adeptus es, regi temperati, ejusq; domesticis, atq; suis amicis insinabis, quibus etsi aspera & inceptabilis erit persuasio, cum pleriq; eorum minime stectantur insinuationibus tuis: sermo tamen Dei illis instillatus, novum in his hominem pariet ad Deum hinc properantem. Vale Seneca nobis. Data Kal. Augusti, Leone, & Savino consulibus. Vide Sixt Senens. in Biblioth. S. lib. 2. pag. 112. & 113. ubi: Pauli ad Senecam, & Senecæ ad Paulum epistola. De his apud varios probatæ fidei auctores scriptum invenio, quod Lucius Annæus Seneca Stoicæ sectæ Philosophus, patruus Lucani & Poetæ, octo ad Paulum Apostolum sibi amicissimum scripsit epistolas, huic Paulus rescripsit sermone, ut creditur Latino, epistolas 6. parvas, scribens ad eum non ut regeneratum, sed ut amicum, & qui Christianos non odio, sed benevolentia prosequeretur, & qui disciplinam probaret eorum. Hæc ille. Referendum hic ante omnia esset de literis Jesu Christi, Salvatoris mundi, Ethnicorum conversationem non minus gratam in salutis gratiam eorum habentis, ad Abagarum exaratis, Euseb. i. hist. Eccles. Wolff.

tom. 2.

tom. 2. lect. mem. pag. 474. vide Lipsium de vita & scriptis Senecæ cap. 10. ubi de autoritate harum literarum addubitat, sed rationibus planè frivolis. Sed quia instituti ratio, quævis scitū quidem non vulgaria nonnihil transilire suadet, in medio illa relata relinquere cogimur, & redire ad rem ipsam.

- 15 Planè hoc indicium tam † certum est, quàm rarum inter malos reperi-
ri bonos, quod miraculi esse ad instar, ait Joh de Pined. in Job. cap. 1. vers. 1. nu.
70. Neque enim, ait, Gregor. valdè laudabile est, bonum esse cum bonis, sic-
ut grandioris est culpæ inter bonos bonum non esse, ita immensi est præco-
nii bonum inter malos extitisse. Imò ecquis nescit ex malorum convictu &
confortio summum creati periculum bonis, pravis exemplis sæpè multumq;
nedum offendi, sed & non rarò vincî, opprimi q; bonos. Proinde Psalmista
105. ibi: *Nonne commisti sunt inter gentes, & didicerunt opera eorum, &c.* Ea ve-
16 rò commistio † qualis sit, ex vini cum aqua temperatione commodè intelli-
gi poterit, est enim à Propheta: dictum vinum tuum mystum est aqua, sicut
enim vinum aqua dilutum languet, frigor decoloratur, odorem amittit, tan-
demq; evanescit, non aliter ex impiorum familiaritate languet, friget, deco-
lor, & acida redditur pietas, sui commistioni faciendæ & adulterandæ, caupo-
nendæq; virtuti nunquam non invigilat callidissimus ille caupo Dæmon, sui
semper quæstus, nostri dispendii, damniq; diligentissimus procurator.

- Neque modò ferventioris, puriorisq; sanctitatis vinum corrumpere &
diluere studet injecta familiaritate impiorum, sed eam mentem impiis omni-
bus injicit, ut pelliceant invitentq; justos, quos apud se habent, ad impurissi-
ma Babylonis pocula, turpesq; computationes & turbidum, fœculentumq;
fœdissimarum vinum voluptatum. Hinc Amos conqueritur. cap. 2. Suscitavi,
ait, de juvenibus vestris Nazaræos, & propinabatis Nazaræis vinum, à qui-
bus, videlicet, abstinentiam discedere debuissetis, illos vestro vos exemplo,
consiliis, vinolentia oblato etiam poculo & propinato vino, ad vestræ ebrie-
tatis, & vitæ impurissimæ imitationem convertere studuistis. Ergo tam dif-
ficile est bonum justumq; inter malos versari, ut in bonitate, persistat, ut ille
tantum beatus videatur Davidi, Psalmo 1. non qui inter improbos non vixe-
rit, sed qui non abiit in consilio impiorum, id est, qui auribus non excipit con-
silia, vocesq; malorum, imò qui non subintrat sedem, quam illi tenent, nec
viam, quam illi calcant, ingreditur, veste, quam illi induunt, non utitur, & quæ
aliæ paraphrases sacræ ad hoc indicium spectantes huc possunt cumulari.
Hinc Esdræ cap. 4. non est, nobis & vobis, ut ædificemus domum Deo nostro,
sed nos ipsi soli ædificabimus. Pertinent ad hunc locum quoque vulgata Ca-
17 nonum † brocardica: Non esse cum excommunicatis conversandum, ne-
dum orandum, cap. 2. de excom. & caus. 23. quæst. 3. inde illud Palingenii in can-
cro, pag. m. hi 93.

— quos esse malos nosti aufuge, namq;

Hand

*Hand facile est tribulos & spinas inter eundem.
Illos habuisse pedes, illosq. crura, &c.*

Potro nec colloqui sine suspitione potest vir bonus cum perverso & excommunicato, non eos salutare, nec ave dicere, 11. *quest. 3.* non velci cum improbis, *Lucian. in Taxar. pag. mibi 109. ibi*: sese impiari credebant, si cum illo sacrilega eoq. bannito bibissent aut comedisent, non osculo eos dignati, non colloqui, nec rem ullam cum eis participare, adeo, ut qui scienter talia pariant, in se derivet reatum illorum, & ipso jure excommunicetur, vide prolixè *Rebuff. in rubr. de excomm. non vis. pag. 733.*

Potro quo homines frugi à consortio malorum arcerentur eò severius, nec quovis lucro in eorum societatem facile pellicerentur, statutum extat, ^{1.} ne excommunicatus testari possit sibiq. inde conciliare commercia hominum, quod in sex casibus saltem † procedere ait, *Benedict. in c. Rainutus. 18 de testam. in verb. mar. no. num. 290. ne* ^{2.} eligi postularive, isque alios eligere quest, conferre beneficia, permutare eadem, &c. *c. si celebrat. ext. de cler. excomm. c. excommunicatus ab Ecclesia officio durante est expellendus, gl. in c. clerici. 21. dist. c. qui studet. 1. q. 1. 4.* Ecclesie immunitate & asylo non gaudet, *c. quia de usur.* ^{3.} agere in judicio prohibetur, *c. intelleximus. de jud. 6.* accusare non potest nedum super spolio, neq. suam suorumq. injuriam prosequi, *c. 2. de except. gloss. in c. ex insinuatione. de procurat. c. 1. dist. 23. gloss. in c. omnibus. 4. q. 5a.* ^{4.} non potest † supplicare pro sententia maturanda licet quoq. reus ¹⁹ eilet, *Panorm. in c. cum inter. ext. de except. 8.* excommunicatus non est iudex, testis, arbitri, advocatus, *c. ad probandum de re jud. c. decernimus, de sent. excomm. 5.* non insinuat donationem, scilicet cui iudex assidere non debet, *Bald. in c. cum inter. in fin. de except. 10.* non reconvenire potest nec exigere debita etiam jurata, *d. c. cum inter, §. 1. ubi ff. hic finitur lex.* ^{11.} effectus excommunicationis non suspenditur per provocationem, *c. in quis de sent. exc. in 6. c. pastoralis. 2. de appell. 12.* audientia omnis ei denegatur, *Panorm. in c. cum non liceat in 1. gl. de prescript. qui nedum in integrum petere potest restitutionem, allegans lationem † circa excommunicationis causam. Idem Panorm. in si- 20 quisoverunt. eul. fin. de except.* Quamquam hodie excommunicatio flocci pendatur, uti conquiritur *Rebuffus in rr. concord. in rubr. de excomm. non vis. pag. 739.* Sed vix illis, qui eam contemnunt, *hec idem, vide cap. 36. de indiciis ex banno & excommunicatione resultantibus, num. 11.* ubi evincitur quàm injustè saepe numero Pontifices usurpant jus banni, & quod uti magistratus secularis fasces † securimq. tyrannicam sibi sumentes prostituunt decreta emanata propter injustitiam: sic excommunicationis tela saepe in fontes ferire, adeoq. banna ratione pari non adstringere excommunicatos, *Bald. in l. 13. ff. de testam.* Multo minus hospites parentes, consanguineos & amicos inveteratos excommunicatos injustè recipientes, cum ab argumento à majori

G

fortissi-

fortissime inferatur ad minus destructive vel negative, ut loquitur Eberhard. *in top. in loc. à major. ad min. n. 1. & 2. ubi ait*: hoc argumentum quoq; habere locum in delictis & pœnis: neq; hic obstat quod vulgò dicitur: baculum Pastoris etiam iniusti esse timendum. Respondeo, timendum esse non venerandum pedum Pastoris perversi, ne cum perversis pervertamur & occulta quadam societate in eorum conspiremus malitiam, interim susq; deq; ferenda est injuria iniq; ferientis non secus uti tyranni, qui non nisi Deo permitrente grassatur & affligit populum, *qua de re in cap. 36. & cap. 86.*

Quæstio moveri potest impræsentiarum, quid de excommunicatione & suspensione Ecclesiastica vel Consistoriali à cœtu fidelium vel usu sacramentorum remotione, sit statuendum, & utrum indicia pariant delictorum ejusmodi censura & sententiæ? Respondeo, uti status imperii seculares non tam ex S. R. I. constitutionibus *recess. imper. de anno 1155. §. damit* audi/ quàm moribus & longo utentium jure, jus episcopale usurparint, possederint, Eras. Sacer. *de banno prolixè* Reinkingf. *de reg. sec. & eccles. cap. 10. class. 1. l. 3.* En Sylv. *in epist. 55.* (ubi disputat, an ille recessus imperii habeat vim concilii,) dubium non esse, quin quæ de excommunicatione in genere diximus, in hoc passu civili quoque eadem prædominentur, cum par causa jura paria desideret, 2. *feud. tit. 54.* & res quas necit causæ paritas, rationis identitas, non sūt quoad juris dispositionem separandæ, *l. 1. in fine, ubi Dd. ff. sol. matr.* ut per rationis paritatem procedere, non sit extendere legem, sed enucleare, Cravett. *de antiq. temp. n. 35.* Wefenb. *consil. 50. n. 20. adeoq; jus subrogatum inducat juris consequentias antecedenti suo impressas: Dd. in l. præcipimus, C. de appellat.* imò successor antecessoris jure utitur, tam quoad incommodum, quàm commodum, quoad pœnas, quàm præmia, respectivè & pro subjecta materia, *l. unica, C. de colleg. & chart. lib. 11.* Quin quòd in materia indiciorum cum primis stringat regula: *Et quæ non prosunt singula, multa juvant.* Alexand. *consil. 13. lib. 1.* Ut nec immeritò hic formentur indicia ex tali excommunicatione, novâ subortâ querelâ vel inquisitione contra excommunicatum jam absolutū, ut si reus ob adulterium, stupra, blasphemiam, aliaq; flagitia, ad tempus fuerit repulsus tanquam membrum vitiosum & scandalosum à grege fidelium & per pœnitentiam publicam denuò receptum, isq; de eodem flagitii genere dehinc coram seculari deferatur, certè indicium præstò est, non tam ex consuetudine peccandi, quia ad mores pristinos facilè recurrit mens mala, quàm excommunicatione ante actâ, quâ tam flocci pependit reus. Ream carnem, ream manum vel linguam non facit nisi mens rea, mens exulcerata & retrò pari inquinata more, Roiz. *in decis. Litman. decis. 5. n. 209.* adeò ut in protectores, quasi laudatores, sociosq; criminis, siquidem id ita fuerit comparatum, ut complices admittat, nec immeritò inquiri possit, nō secus adversus ipsum, qui excommunicatum recipit. *Vide part. 2. c. 4. de indicis hæres. in princ.* Exeipiuntur

piuntur verò uti diximus excipiendi, ut amici excommunicati, vel notati censurâ ecclesiastica, alias & antehac pro viris bonis & legalibus habiti, neque enim bannum, vel excommunicatio ea, quæ juris gentium sunt, possunt auferre. *De iur. l. 5. ff. de j. & j.* at ecquis dubitabit, quin & hospitii & amicitie necessitudines gentium iuri non minorem tribuant partem, fractorq; amicitie inultas graviter, in ius illud omnino impingat! At quia *μηδὲ βία τῆς τῆς γλώσσης*, ut Euripides in Oreste loquitur: Varietas tantam in re omni habet *ἐγγύτης*, ut commendatione novitatis interdum & pessima pro optimis placeant, testante Erasmo in *Chiliad. l. cent. 7.* hinc tritum ex bucolicis Poëtæ:

Alternis dicatis, amant alterna Camene.

Nil juvenudum, nisi quod commendat varietas. Quinimò rerum omnium natura ita videtur comparata ad humanos mortalium sensus, ut nihil esse possit tam suave, quod non abeat in nauscam, si paulò diutius utare, nihilq; tam egregium, quod idem placere per diu possit: & quoniâ in generalibus adhuc veritatem, adscribere hic libuit, venustum & rarum amicitie exemplum, ex Luciano, cuius relatio non ingrata erit lectori, sic autem ea habetur in *dialogo pag. mibi, 111. 112. & seqq. aliquot, ibi*: unus homo sumus, iisdem dolentes, iisdem gaudentes. Cum Arfacomas, ait *anthar*, deperiret Mazæam Leucanoris filiam, qui regnabat in Bosphoro, atque ille legatione ibidem fungeretur super tributo, in convivio, ubi Mazæam viderat proceram atque decoram virginem, eam amare coeperat, commissione expeditâ matrimonium ambit puella, nos autem *σοῦθιλλος* regionis, ut solenniter coram familia convivente sponsus exponeret sua desideria, & una referret genus suum, opes & potentiam. Trigrapate & Adymacho principibus, tum temporis eandem amantibus puellam, admodumq; laudantibus familiam, opes & potentiam suam. Ille parum satis, da mihi Rex, *inquit*, filiam tuam Mazæam uxorem, qui multo iam potentior ipsis. Leucanore admirante, (sciebat enim Rex pauperem Arfacomam, ac de plebe Scytharum esse) percontanteq; quantum pecorum, aut quantum habes plaustrorum Arfacoma: nam iis rebus vos divites estis, inò nec plaustra, *inquit*, possideo, nec armenta: verum sunt mihi duo amici honesti, probiq; quales alii Scytharum nulli. Ac tum quidem ista dicens, risus est, contemptuq; habitus, visusq; temulentus. Manè verò reliquis prælatum est Adymachus, jamque sponsam abducturus erat in Mæotidem ad Machlyenses. Postò Arfacomas domum reversus, amicis indicat, quemadmodum rejectus esset à Rege, risusq; habitus in convivio, quum pauper esse putaretur. Arqui dixeram, *inquit*, illi quantas haberem opes, nempe vos, o Lonchata atq; Macenta, vestramq; benevolentiam longè præstare, multoq; firmiorem esse Bosphoranorum opibus. Verum dicentem me subfannavit, contempsitq; & Adymacho scilicet Machlyensi tradidit asportandam sponsam, quod aureas phiales se diceret habere decem, præterea currus quaternis

sedibus octoginta: adhæc ovium boumq; multam copiam. Sic videlicet antea tulit fortibus viris pecorum multitudinem, operosa pocula, & currus graves. Proinde, ô amici, dupliciter exerceor: nam & Mazæam amo, & injuria mihi inter tantum hominum illata, non mediocriter mordet animum meum. Arbitror autem & vos ex æquo injuria affectos esse. Etenim ad unumquemque nobis tertia contumeliæ pars pertinebat: si modo ita vivimus, quemadmodum cœpimus, quum conjungeremur: nimirum ut unus homo simus, iisdem dolentes, iisdemq; gaudentes. Imò, *inquit* Lonchates, unusquilibet è nobis totus injuria afficiebatur, tum quum in te ista fierent. Quomodo igitur (*inquit* Macentes) his in rebus agemus? Per partes, *inquit*, Lonchates, negotium suscipiamus. Atque ego quidem recipio Arfacomæ me caput apportaturum Leucanoris. Tu verò sponsam ereptam huic adducas oportet. *Istæ* fiet, *inquit*. At tu Arfacoma, inter hæc (nam his peractis verisimile est exercitu ac bello fore opus) hic mane, quo contrahas & appares arma, equos, atque aliarum rerum vim quantum potes maximam. Facilius autem plurimos adjunxeris: partim quòd ille strenuus, partim quòd nobis non pauci sunt familiares. Maximè verò si defederis in tergoze bovis. Hæc ubi placuissent, hic quidem quantum potuit, recta profectus est in Bosphorum, puta Lonchates: alter, id est, Macentes ad Machlyenses, eques uterque Arfacomas domi manens, & cum æqualibus contulit, & ex familiaribus vim hominum armavit. Demum & in tergoze bovis defedit. Consuetudo autem de sedendo bubulo hujusmodi fuit apud eos, ut si quis ab alio læsus esset, cupe-ret; ulcisci, neque par esse pugnae videretur: tum bove immolato carnes frustulatim concisas, igni torreret. Dehinc ipse porrecto humi corio, sederet in eo: in tergum reductis manibus, more eorum, qui à cubitis vincti sunt. Et hoc quidem apud eos maximum fuit supplicandi genus. Appositis a bovis carnibus, adeuntibus domesticis: præterea si quis alius velit, quisq; partem sibi sumit, ac dextro pede tergum bovis calcans, pro facultate pollicetur: hic quidem equites præbiturum se quinque suoque cibo, suoq; stipendio: ille decem, alius plures: alius armatos pedites quot possit. Colligitur itaq; (*pergit author*) in tergo bovis ingens nonnunquam multitudo. Et hujusmodi quidem exercitus & certissima fide coheret, & hostibus expugnatu difficilimus est: non aliter, quàm si iurejurando esset adactus. Arfacomas igitur his in rebus procurandis satagebat: coieruntq; illi equites quidem circiter quinquies mille, tum armati ac pedites promiscuè, vicies mille. At Lonchates ubi ignotus pervenit in Bosphorum, Regem adit, tractantem quiddam de regni negotiis, aitq; venire quidem sese publico Scytharum nomine, sed privatim res maximas apportare. Ille ubi dicere jussisset: De publicis, *inquit*, negotiis, hæc in præsentiarum denunciant Scythæ: ne vestri pastores in planciem usq; transgrediantur, sed ita Trachonem pascant.

Cæterum

Ceterum latrones de quibus expostulatis, quod regionem vestram incurserint, negant eos publico consilio emitti, sed privatim sui quenque lucri causa praedari. Quod si quis illorum deprehendatur: tui arbitrii esse, ut in eos animadvertas. Haec quidem illi denunciant. At ego tibi indico, grave in vos insultum futurum ab Asiacoma Maritima filio, qui nuper legatum egit apud te, idque (epous) quam filiam tuam postulatit, non assecutus sit abs te: ob id indignantur, sed et quo in tergo taurino septimum jam diem, contractusque illi est exercitus laud exiguus. Audivi inquit Leucanor) & ipse, cogi vim copiarum in tergo bovum. Asiacomas huius rei dux esset, id vero me fugerat. Atqui in te, inquit Lonchates, hic apparatus constituitur. Mihi autem inimicus est Asiacomas, graviterque fert, quod sibi praeferat a natu majoribus, & quod in omnibus illo videar esse praestantior. Quod si mihi sponderis alteram filiam tuam Barcerim, alioqui nec indigno vestra affinitate, brevi tibi reversus caput ejus apportavero. Spondeo Rex inquit, videlicet supra modum formidine correptus, propterea quod non ignoraret, quam ob causam iratus esset Asiacomas: nimirum ob nuptias, tum alias quoque metuerat semper Scythas. At Lonchates: Jurato, inquit, te praestitutum pacta, neq, inficiaturum. Id cum fieret, jamque, resupinatus in caelum jurare vellet: Abiit inquit, ut hic ne quis spectantium concipiat, qua gratia iuremus. Quin potius hoc templum Matris ingressi, oclusis foribus iusjurandum edamus, ubi nullus exaudiat. Nam si quid horum inaudierit Asiacomas, vereor ne me ante bellum immolet, manu jam nunc non parva cinctus. Introeamus inquit Rex: Vos autem abistite quam longissime. Neque quicquam ad templum adeat, quem ego non accersis vero. Posteaquam igitur ipsi quidem introgressi sunt, satellites autem procul abistebant, vibrato gladio, simulque altera manu obturato ore, ne vociferarentur, Cum in pectus adegit caputque desectum, sub chlamyde tenens prodibat, quasi confabulans interim cum illo, brevique sese dicens adfaturum, tanquam ad negotii quippiam immitteretur ab illo. Atque ita reversus eo, ubi equum victum reliquerat, consensu illo, redequitavit in Scythiam. Porro nemo est eum insequutus: quippe diu ignorantibus Bosphorinis, quod acciderat, cum ubi recessissent, factiose de regno decertantibus. Haec itaque gessit Lonchates praestititque promissum allato Leucanoris capite. Porro Mucientes in via factus cernitur super his, quae in Bosphoro acciderant, pervenit ad Machlienses: primusque illis nuncium attulit de rege truncato. At populus, inquit, te Adymache, gener cum sis, ad regnum vocat. Proinde fac ut ipse prior occupans, imperium arripas, in rebus perturbatis obortus, puella vero te sequatur a tergo in curribus. Facile enim isthoc facto sibi conciliaveris multitudinem Bosphoranorum, ubi Leucanoris filiam conspexerint. Ego porro non solum Alanus sum, verum etiam Sponsae tuae cognatus maternus: Siquidem nostra est gente Masteram Leucanor ascivit uxorem

rem. Et nunc tibi adsum, missus à Masteræ fratribus, qui sunt in Alania, denunciantibus, ut quàm potes ocyssimè, te recipias in Bosporum, neq; per negligentiam committas, ut imperium ad Eubiotum deveniat: qui tamen si frater nothus est Leucanoris, tamen Scytharum partibus semper favit, cum Alanis simultates gerit. *Hæc quidem dicebat Macentes.* Erat autem eodem cultu, eademque lingua cum Alanis. Commune enim horum utrunq; Alanis cum Scythis, nisi quòd non magnopere comati sunt Alani quemadmodum Scythæ. At Macentes in hoc quoque illis erat assimilis, videlicet de tonsâ comâ: quatenus conveniebat Alanum minus esse comatum, quàm Scytham. Itaque his rebus factum est, ut illi fides haberetur, putareturq; Masteræ ac Mazææ cognatus esse. Et nunc, *inquit*, ô Adyrmache, ad utrumvis paratus sum: vel proficisci tecum in Bosporum, si velis, vel manere, si sit opus, ac sponsam adducere. Istud equidem, *inquit Adyrmachus*, longè malim, quandoquidem cognatus es, te puellam adducere. Nam si nobiscum una proficiscaris in Bosporum, unum duntaxat equitem numero addideris. Quod si mihi uxorem advexeris, multorum instar fueris, atque ita factum est, & hic quidem iter ingressus est, Macentæ tradens ducendam Mazæam, quæ virgo etiam dum erat. At ille per diem quidem illam curru vehebat: verum ubi nox incubuisset, imposita equo (nam id curarat, ut alius quidam eques sese consequeretur) tum insiliens & ipse, nequaquam deinceps ad Mæotim iter faciebat, sed deflectens ad mediterraneam, relictis ad dexteram Mitæorum montibus, quam virginem interim aliquoties interquiescere iussam refocillasset, intra triduum à Machliensibus in Scythiam usq; permen sus est viam, statimq; equus ejus ubi destitisset à cursu, paulisper astans exanimatus est. Porro Macentes Arsacomæ Mazæam in manum dans: Accipe, *inquit*, à me quoque id quod sum pollicitus. At illo ad insperatum spectaculum stupefacto, gratiasque agente: Desine, *inquit*, Macentes, ac noli me alium à te ipso putare: nam mihi profectò gratias agere ob hæc quæ feci, perinde est, ac si sinistra mea gratias agat dextræ. quòd vulneratæ sibi subministravit, atq; officiosè curam egit ægrotantis. Ridicula nimirum & nos fecerimus si jam dudum commissi, & quatenus licet in unum coacti, magnum adhuc esse credamus, si qua pars nostri officiosè quid egerit pro toto corpore. Etenim pro se ipso fecit, quàm pars sit totius beneficio adjuti. Atque ad hunc quidem modum Arsacomæ gratias agenti, Macentes respondit. Cæterum Adyrmachus ubi sensit insidias, non perrexit ire in Bospororum: jam enim Eubiotus rerum potiebatur accersitus à Sauromatis, apud quos fuerat diversatus: verum in patriam reversus, contractis ingentibus copiis, per montuosa irruit in Scythiam: pauloq; post irruit & Eubiotus, cum Græcos undecunq; poterat secum ducens, tum Alanos, & Sauromatas accersitos, utring; vicies millenos. Coniunctim autem copias, Eubiotus atque Adyrmachus nonaginta millia confecerunt, atq;

ex his

ex his tertia pars equites sagittarii. Nos autem (nam & ipse ad hanc expeditionem contuleram, addens eis, qui in tergum taurinum convenerant, equites ad plenum instructos centum contractis haud multo minus triginta milibus, una cum equitibus operiebamur insultum, ductore Arsio coma. Ut autem admoventes illos conspeximus, contra duximus agmen præmissis in hostem equitibus. Atque ubi jam diu acriter esset pugnatum, tandem cessare nostri, interrupta phalange. Postremo in duo disiectum est universum agmen Scythicum: pars subduxit sese, non omnino palam victa, verum ita fugiebat, ut locum dare videretur: adeo ut Alani ad multum tempus insequi non audent: partem alteram, quæ eadem erat imbecillior, cingentes Alani ac Machlyenses, undeque credabant, confertim jaculis emissis, atque sagittis, sic ut vehementer laboraretur à nostris, qui tenebantur obfessi. Et jam plerique arma proiecerant, quorum in numero forte erat Lonchates & Macentes, jamque ambo vulnus acceperant, dum ante alios sese periculis obijciunt. Hic quidem adusto semore, puta Lonchates: Porro Macentes securi sauciato capite, cum conto in humerum impacto. Quod simul atque sensit Arsio coma, quum in altero agmine esset nobiscum, turpe ratus, si desertis amicis non adesset, subditis equo calcitrans, cum clamore in hostes tendere cepit, sub lato gladio adeo, ut Machlyenses vim animi non sustinuerint, sed viam illi fecerint, ut transiret. At ille receptis amiceis, tam advocatis & aliis, impetum fecit in Adymachum, impactoque in cervicem gladio, ad zonam usque dissecuit. Quo fuso, dispersa est omnis acies Machlyensium, paulo post & Alanorum: Denique cum his Græci quoque. At ita redintegrato praelio, nos superiores exitimus, dumque sumus insequuti trucidantes, donec nox finem imposuit. Postero die ab hostibus venerunt legati, qui supplices pacem atque amicitiam orarent. Bosphorani duplicatum tributum pensuros sese pollicebantur: Machlyenses obsides dantes se confirmabant. Alani eam invasionem compensaturos sese spondebant, ut Sindianos nostro nomine vellent aggredi, quibuscum multo jam tempore nobis fuerat simultas. His rebus auditis suffragis, imprimis autem Arsio comæ & Lonchatæ, pax inrita, duobus illis cuncta pro arbitratu suo moderantibus. *Hæcenus Lucianus d. loc.*

CAPUT IX.

DE INDICIIS, QUÆ EX INIMICITIA capitali proficiuntur.

SUMMARIA.

1. *Quomodo in inimicitia capitali indicio
Armenta sint?*

2. *Index soli inimicitia cum judicio inniti
non debet.*

3. *Si indicium remotum est, unicum non
sufficit ad certitudinem.*

4. *Non extendendum hoc indicium ad ho-
micidia in rixa commissa.*

5. *Inimici.*

5. Inimicitia capitales unde promanare soleant?

6. Injuria reales, ut maxime inferunt inimicitias capitales, s. p. l. arto possessio, u. incarceration, &c.

7. Mine atrociore inducunt inimicitias capitales.

8. Quomodo explicanda verba: Ich will dies gedenden; Ich will es an dir rechnen; Ich will es eis fern.

9. Inconsilium semper paci, tutum ad v. n. dictam pro. d. re.

10. Accusatio ut plurimum infamare solet de facto, licet de causa accusationis nondum aperiendū constet.

11. Causa omnium bonorum inducit inimicitias capitales.

12. Quae exceptiones a/cusatori opponi possunt, ea ipse quoque recte opponitur judici per modum inquisitionis procedenti.

13. Ius x est vira justitia imago, & lex animata.

14. Turbantur latitia hominum, quoties criminosi impuniti dimittuntur, ubi err. & taxatur Blanci.

15. Qualiter apud Romanos resignaretur amicitia?

16. Iura contracti hospitii quae?

17. De amico reconciliato quid juris?

18. Proterus & sceerati nebulonis est, temere refuticare inimicitias semel extinctas.

19. Hoc iudicium ex inimicitia capitali resultans, male à Zang. alijs. De delictibus inter generalia indicia relatum est.

ALIO indicium est, quod ex inimicitia capitali proficiscitur, concurrente fama & fuga, &c. l. 3. §. 2. ff. de test. l. 1. §. 24. ff. de qq. Hypp. de Marfil. in pr. crim. 2. n. 69. Gomez. 3. resol. 3. hinc illud ex Ennio Senec. in Edip. cap. 3. Johan. de Pined. in Job. cap. 22. vers. 4. nu. 3. ubi: Quem metunt, oderunt, quem quisq. odit. perisse expetit, &c. & idem Pined. tom. 2. cap. 33. vers. 13. inimici creduntur esse irati, maligni & maledicti. Quod indicium per testes in specie iustam inimicitiae causam reddentes probari potest, Bald. in l. 17. C. de test. Menoch. 1. presumpt. q. 89. num. 58. const. crim. Car. V. art. 25. ubi: Soll man in beschedigung vnd verlesung wahr nehmen / ob die verdachte Person auf Dieb / Feindschafft / vorgehender Trew / oder gewarung einiges Dingen zu der gedachten Missethat vrsach nehmen möchte / & quanquam constet. mentionem non faciat aliorum adminiculorum, quae ad inimicitiam capitali accedere debere diximus, dubium tamen non est, quin caetera ad fundandum hoc indicium media, ut quaestio inde inferatur, aequè requirantur. Planè adminicula ejusmodi quoque praesupponit constitutio in §. precedenti, & seq. §. Soll man? Clar. in §. fin. q. 42. n. 21. Masc. ff. de prob. vol. 2. concl. 901. Zang. de quest. & tort. cap. 2. num. 113. ubi venditant axioma hoc: Quod soli inimicitiarum indicio niti, res sit prorsus periculosa, quandoquidem experientia attestante, vel temere insontes, damnatos, vel fontes nonnunquam dimissos, Mascard. d. loc. Raph. Fulgo lib. 8. tit. 4. Blanc. de indic. d. loco, num. 178.

Hinc trita juris regula, qua dicitur, ut si indicium remotum sit à maleficio, unicum non sufficiat ad torturam, per notissima, Alexand. consil. 14. in fine, lib. 1. Carer. in pract. crim. pag. mibi 45. & pag. 53. ubi unicum hunc casum excipit notabilem impraesentiarum: Nempe solam inimicitiam quaestionem producere, quandocunque plures existant rei, de quibus inquiritur, & nescitur,

scitur, quis occiderit defunctum, inimicus capitalis quaestione exponatur si-
ne aliis indiciis, sed ut mihi res apparet, non propter unum, sed duo indicia
hic exponitur reus: ^{1.} est diffamatio, quam praelupponit Carerius, loquitur
enim de reis inquisitis, ^{2.} inimicitia. Ecce duo indicia. Ergo nihil novi appa-
ret, manente regula illa salva, exceptionem unicam admittente, de qua agit
cap. 4. Ceterum quæ inimicitia capitalis sit propriè, nec ne? (quanquam
Blanc. non distinguat *d. loc. num. 20.* inter capitale & non capitale inimi-
citiam, cum ex effectu demum inimicitia arguenda sit) per subsequencia de-
monstrabitur. Meminisse autem hic oportet, quod [†] indicium hoc extendi
non possit ad homicidia sub seditione commissa, sub rixa, frustra dissentien-
te Bald. *in l. 1. ad l. Corn. de sic.* Descendit autem inimicitia capitalis, vel ex ^{1.} in-
juria, ^{2.} lite, ^{3.} aliisq; causarum figuris. ^{1.} Injuria inimicitiarum causa est, si
verberibus, verbis, aut literis inferatur, *l. 1. §. 1. l. 5. de injur.* Vel cum occiditur
pater, [†] filius, frater, consanguineus, affinis, ab eo, qui suspitione laborare in-
cipit, quandoquidem hæc cedes ad communem agnatorum injuriam redun-
dare dicatur, Barr. *in l. 3. §. fin. ff. de adj. legat.* Bald. *conf. 441. vers. quinto*, dicens:
Quod testis talis repellatur, ut inimicus capitalis à testimonio dicendo
contra eum, cujus consanguineos occiderit, unde Regula: quod præsumatur
meus inimicus ille, qui fratris est inimicus, siue famæ siue vitæ ejusdem insi-
diatus fuerit, quod etiam in consobrinis patrue libus, aliisq; proximioribus
agnatis siue cognatis locum habet, *F. F. in c. de eo, qui inter frat. l. 23. C. de exc.*
int. Carer. in præl. crimin. pag. milu 53. ibi. amplia nedum si fuerit causata ex
offensa offendentis, ut qui per prius inculpatus offendisset, nam talis inimi-
citia indicium operatur. Quinimò si testator ex heredem scripserit filium
verbis famosis, inimicitiam hoc videtur factum inferre capitale etiam ad-
versus heredem scriptum, & transit hoc indicium in speciem illam litigii,
quod est de omnibus bonis, uti paulò mox dicendum erit. Et hoc pacto ex-
plicandum esse puto Carerium, qui admodum obscurè loquitur, *dis. loc. pag.*
milu 53. n. 7. ^{2.} Porro inimicitia capitalis dicitur illa quando verisimile est,
offensum directò vel obliquè, si poterit aliquando se vindicaturum, quod ex
personæ morib. pro re nata æstimandum est, Lucas de Penn. *in l. 1. C. de his, qui*
deser. Hipp. de Marf. in l. 1. §. persona, n. 58. ff. de 99. ^{3.} Verberans & pulsans
aliquem, siue domum effringens alicujus dicitur offensum capitaliter irrita-
re, Bald. *in l. 66 ff. solut. marr.* pertinent huc omnes injuriæ reales, potissimū
autem, quæ [†] dicuntur atroces, §. *fin. de adim. legat.* Alex. *conf. 97.* ^{4.} Spo-
lians aliquem possessione, vel alia re mobili, vel immobili per apprehensio-
nem vel manus injectionem, *c. cum quis. de res. spol.* Blanc. *d. loc. n. 97.* ^{5.} post
divortium factum inter maritum & uxorem dicuntur oriri inimicitia capita-
les. Lucas de Penn. *in l. 1. C. de iur. qui se deser. l. 39. ff. de pæn.* ^{6.} Detinens ali-
quem in vinculis eumq; torquens injuste, dicitur inimicus capitalis, uti & in-
juriam

H

juriam

juriam passus, l. 5. C. fam. hercisc. Hipp. de Marf. in l. 1. §. 24. n. 52. de quæst. Paul. de Castro in tract. Synd. refert Blanc. de qq. & tort. quod testis non sit idoneus contra officialem, à quo fuit incarceratus, cum præsumatur odiosus, & capitalis ejus inimicus, quo tamen non spectent subditorum in Magistratus præconcepti motus, ob modicam videlicet coërcitionem, quam pro tuenda sua autoritate exercere vigore officii eum oportuit, ut quia immorigerum carere vel multâ edomuit, gloss. in l. 4. Cod. de his, qui se defer. Alb. de Rosat. in authent. si testes, C. de test. non minus ac si tyrannum dixeris regem strenuum ac severum, cohortes prætorias etiam contra rebelles ducentes, vel novis vetigalibus paulò pressius subditos vexantes, quanta hinc tyrannorum multitudo erit? ait Bodin. 1. de repub. 5. Non pauci inter indicia hæc referunt: 7. non osculari hominem in Ecclesia, cum datur pax missæ, c. super. de off. del. 8. expellere aliquem de domo, navi, vehiculo, villâ, fundo, l. 88. §. 6. ubi Dd. ff. de leg. 2. Sed causas has ad repellendum à testimonio † testem, aptiores dixeris, quam ut ad quæstionum indicia exinde probabiliter inferatur, Carer. in pract. crim. pag. mihi 52. ubi adstruit, quod levis inimicitia nedum repellat testem, Thom. Gramm. decis. 28. Marf. in §. diligenter, §. ulterius quaro an inimicitia. Alexand. consil. 14. vol. 3. Blanc. de indic. d. loc. quemadmodum nec verbis injuria illata inimicitias capitales præ se ferre debebit, quæ de re alibi specialius, nisi 2. famæ & vitæ jactura sit metuenda, morsus animis immedicabiles & diuturnos inferens. 10. c. veniens, ubi Anton. de Butr. ext. de jurejur. Sic ex minis atrocioribus inimicitia quoque oriri dicitur capitalis, præsertim si minatus homo levis sit, & crudelis, qui etiam executioni dare soleat verba & minas, Bart. in l. 3. §. fin. ff. ad leg. Aquil. Blanc. d. loc. n. 105. Malè autem refert huc minas Blanc. ut si quis dixerit se nociturum. se non diligere Titium, se inimicum existere, non colloqui cum aliquo velle, non salutare velle, &c. quæ singula capitale odium non inducunt sine aliis circumstantiis, fieri enim potest, ut qui gestus ejusmodi simulat, legitimo juris remedio se vindicare cogitet, c. estote. de rejud. Ita verba, † ich will mich an dir rechen / ich will es eis fern / ich will dir es gedencen / in malam non rapienda partem, ac pro diffidatione, Sâhde in genere sunt accipienda, Alex. consil. 98. vol. 2. Decian. consil. 4. vol. 3. neque ex venenato cujusvis cerebello sed arbitrio boni viri minarum vel injuriæ acerbitas est æstimanda, Decian. d. loc. Vide Carer. in pract. crim. pag. mihi 59. ubi in hoc casu distinguit an minator sit vir levis nec ne, & qui soleat minas exequi vel non? referens ex Salic. in l. 1. C. de his quib. ut indign. mulierculam quam jam ex ejusmodi verbis minatoriis fuisse tortam, ac suspensam, quia falsa erat minarum executionem, quæ tamen postea, cum jam suspensa esset, reperta sit innocens. 11. Porro † quæ literis sit injuria, cum quis librum, carmen, vel historiam ad infamiam alicujus pertinentem scripserit, composuerit, vel dolo malo fecerit, quo quid eorum fieret, l. 5. ff. de injur. inimicitias

inimicitias capitales generat, arg. c. cum in iuventute, *ext. de purg. canon. c. presbyter. de purg. can. & causa. 12. quest. 11. l. 8. C. de decur.* Unde Hieron. ad Ruffin. Responde criminanti, ne si tacueris, fateri videaris, cum patientia non nisi mortem adferre novamq; invitare soleat contumeliam: inconsultum semper pariat. *Dur. de Peste. 1. h. 3. 07. in Aut. pol.* tutius verò ad severitatem & vindictam declinare, *Arnul. 2. pol. 4. 12.* Accusatio criminis capitalis generat inimicitiam capitalem inter partes, qualis enim causa, tales effectus, *Bald. in l. 3. ff. de test. l. 3. §. fin. ff. de adm. leg.* Et in natura nullum est signum sine causalitate, *Alphon. Tostat. in Levit. lib. 3. §. 4.* Imò licet capitalis non sit accusatio, adhuc tamen inimicitia contrahitur haud vulgaris, nec interest sive suam persequatur, an suorum quis injuriam? *l. 1. §. 1. & l. fin. ff. de injur. §. paritur. instir. et.* Nec hoc an iuste accuset, an ¶ injuste? Si iuste: quia injuriam passus est, 10 aut re, verbis, aut literis, non est sine inimicitia accusatio, sin injuste: accusatio ante sententiam eundem excitat, longeq; majorem innocente rancorem, qui enim insinuat alium delicti, sive id præ se ferat pœnam capitalem nec ne, traducit Reum penes viros bonos, unde fama jacturam facit, *l. 1. ff. de his, qui not. inf. unde Terentianum hoc: criminare audacter, semper aliquid hæret, rext. in c. 1. §. illum. de rest. §. spoliat. in 6. & c. Item si quis. de accus.* Accusatorem quemvis appellat inimicum, &c. Porro 11 causa omnium bonorum vel majoris partis inducit inimicitiam capitalem, *authent. si dicatur. C. de testam. Carer. d. loc. pag. 53.* cum ¶ causa bonorum dicatur causa vitæ, *l. 14. C. de Ad. di. 11 vers. jud.* Hinc axiomata juris, res & bona alter sanguis, *c. freq. de rest. spol. in 6. gloss. in Authent. si rest. Cod. de testib.* major pœna amissio bonorum omnium, quam mors, *l. fin. ad l. 7. ad. de rest. Rebuti. in tr. concord. pag. 26.* ibi duplex est sanguis venarum & bursarum, &c. ita ut liceat offendere aggrefforem ad defensionem bonorum, sicut ad defensionem corporis, *gloss. Jul. Zaf. in l. 3. ff. de iur. n. 3.* quam conclusionem non accipiendam esse de possessore omnium bonorum male tradit *Blanc. in l. fin. d. 99. n. 128.* cum in hoc tanto plus videatur stringere decisionis ratio, quanto crudelius est adversarium possidere, quam saltem turbare Dominum de re sua, movere actiones, quas causas tamen hic admittit. 14. Est & quasi capitalis inimicitia, quæ oriri dicitur, cum questio status moveatur, *Bald. in l. 3. ff. de iurisd.* id est cum homo, liber in servitutem revocatur, homo legitime natus spurcius adseritur, *Jaf. Schneidew. & Dd. in §. præjud. Inst. de alt.* Porro cum mulier revocat virum, Abbas Monachum vagabundum, quæ causa etiam dicitur servitutis, *gl. in c. multa de iure iur. §. cum ad monasterium. ext. de stat. mon.* ubi quoq; agitur de præjudicio graviore, scilicet, ut in servitutem homo liber redigatur, Monachus enim servo comparatur, & pro mortuo habetur, secularibus exutus bonis, *authent. ingressi, C. de SS. Eccles.* Præterea lis, quasi capitalis dicitur, cum lis est omnium bonorum, uti modo demonstravimus, 21. Cum Procurator Advocatus patrocinium fert in

H 2

causa

causa criminali contra accusatum, gloss. in l. 1. §. sed et ff. de cal. Luc. de pen. in l. fin. C. de his, qui defer. Johan. de Anan. in l. 5. §. his vero. 10. ff. quibus ut indig. quamquam advocatus accusare propriè non dicatur, l. qui eum, 14. §. 9. ff. de bon. lib. An Judex inimicitiam contrahere videatur cum ipsis partibus, quæ coram se litigant, quæri solet? Distinguitur aut judex procedit super accusatione officii mercenarii, vel etiam nobilis vigore, existente accusatore, & nullam inter litigantes & judicem oriri dico inimicitiam, cum Judex debeat audire partes, justitiamq; utrinque administrare. Novell. de jud. l. 13. C. de sent. & interloc. (nota hic quod ex privata causa, judici suspecto, qui inimicus aliquando extitit partibus, reculationis exceptio opponi possit, ut vel ipsi adjunctus constituatur, vel prorsus judicandi potestas eidem tantisper suspendatur, l. 16. ubi Jaf. C. de jud.) Aut judex procedit per inquisitionem, & inimicitiam concipere contra reum dicitur, non secus ac si accusator existeret, qui inimicus reo criminis dicitur. Judex autem in causa inquisitionis accusatoris partibus † fungitur, quippe cui opponi possunt eadem ipsæ exceptiones, quæ reo objici poterant, Bald. in l. 2. §. ff. de adult. Alex. cons. 54. vol. 1. Blanc. de indic. d. loc. num. 46. in primis si imperitè & nulliter procedat in puncto inquisitionis, verbi gratia; si inquisitionem cum ipsa causa ejusq; meritis, quæ in puncto accusationis propriè & potissimum ventilari debebant, confundat, Chilian. König in process. cap. 3. num. 6 ibi: Und wo der Richter der Aussag der Zeugen wider diese Entschuldigung / gebrauchten wolte / das kan nicht geschehn / dann die diener nicht darzu / weil sie nicht zur Verweisung / sondern allein zu einer Erforschung fürgenommen. Quod ipsum tamen nisi legitimè & apertè docetur, nunquam præsumitur, neque enim referenti credimus, absq; relato ejusque veritate, auth. si quis, C. de edendo. Sed utcumq; hæc distinctio communis sit, vix tamen jure sustinebitur. ^{1.} Quia judex non propriè, sed κατὰ χεῖρας vel κατὰ λόγους, ut J Crus loquitur, actor vel accusator dicitur in causis inquisitionum, vide Marfil in tract. de bannis. in verb. civitate, n. 27. ^{2.} Quia receptum est paradoxon: Inimicitiarum indicia non stringere, quandoque is causam dederit inimicitiae, qui indicio hujusmodi utitur, qua doctrinâ omnia jura de hoc indicio agentia, limitari evincit Carer. d. loc. At verò reus nemini, nisi sibi imputabit rectius, siquidem offensum sibi dixerit judicem. Ergo. ^{3.} Accedit, quod is, qui jure publico utitur, nemini injuriam facere videatur, l. 55. l. 176. ubi Dec. ff. de reg. jur. judex per inquisitionem procedens, jure publico utitur. Ergo. Minor probatur, quia publicè hoc accepit, ut possit procedere, & inquirere in criminosos, purgare provinciâ malis hominibus, l. 13. ff. de offic. præsid. Imò rerum necessitates † ipsum compellunt ad hoc: Est siquidem viva justitiæ imago, & lex animata: Ecquid autem justitiæ magis reluctatur, quam injuria? quid saluti Reipublicæ, cujus salus suprema lex est, magis magisq; conducit, quàm punizio facinororum, vindicta † justitiæ violatæ? unde commu-

communia & citra brocardia: Reipublicæ interest, ne delicta maneant impu-
nita, imò turbantur lætitiæ & gaudia hominum, quotiescunq; criminosi di-
mittantur impuniti, l. 3. C. de Fois. and. unde apparet, quam evidenter hallu-
cinetur, Blanc. &c. quando statuit, iudicem inquitendo adversus faci-
norosos, eo ipso fieri inimicum inquit, &c. Ex aliis causarum figuris ini-
micitiæ oriuntur, quæ quando pro capitalibus habendæ, indiciumq; ad tor-
tutam faciant, iudex providus pro arbitrio æstimabit, quâ in re, accuratori
opus animadversione, nequi apertè profiteatur inimicitiam, solos inimicos,
qui simulant amicitiam, amicos arbitretur, sed & qui dissimulant aliquan-
do insidias clancularias reo: ut enim scopuli marini, qui sub aquis latent, il-
lis, qui apparent in conspectu, eminentque navibus multo sunt nocentio-
res, ita & occulta inimicitia sub specie fallæ amicitia lætentes, majora dare
damna solent, Lucill. in antholog. lib. 2. Hasce technas majores nostri impro-
bantes, inimicitias sibi invicem palam denunciabant solemnî quodam ritu,
quæ inimicitia sic denunciata capitales propriè dicebantur, eo quod sangui-
nem spirarent, iusta illud Arnobii adversus gentes: Assumer una ex corpori-
bus causas, unde fiebant & immanes similitates atq; inimicitia capitales, cui
simile est, quod Seneca 10. de Clem. scribit: Heu viva (inquit) quidem per o-
mnia, uxore conversabant, mortuâ verò inimicitiam professus est, sic si
quem contracti hospitii pœniteret, ejus jura violare alias nefas erat, & ultor-
em Deum habere credebat, 15

Juppiter hospitibus nam te dare jura loquuntur,
canit Virgilius 1. & Ened. renunciate hospitio solebant, quod signum erat
inimicitia capitalis & hostilitatis proximæ, unde Cicero in Verr. 3. itaque
ille vehementer homini infensus hospitium ei renunciat, domo ejus emi-
grat: & apud Liv. lib. 5. secundis bellis Punic. Badus civis Campanus quinto
Crispino Romano † in conspectu duorum, hospitium solenniter renun- 16
ciavit, ut cum eo hostili animo egredi posset, Demosthen. in orat. pro Ctes-
iphonte, objicit Æschini, quod legatos quosdam Philippi hospitio suscepit,
& quod jox hospitii inde contraxerit egi eo resuere dicitur. Cæsar de Heduis
loquens: Quibus prælis, ait, fructos, qui & sua virtute & populi Romani ho-
spitii atq; amicitia plurimum ante in Gallia potuissent, coactos esse Sequa-
nis obsides dare. Idem Cicero in Verrem alibi: Pater aderat Bexio Tindarita-
nus, homo nobilissimus hospes tuus: ejus tu domi fueras, quem hospitem
appellaveras. Eum cum illa auctoritate & miseria videres præditum, non te
ejus lachrymæ, non senectus, non hospitii jus atq; nomen à scelere aliquam
ad pactum humanitatis revocare potuit? Sed quid ego hospitii jura in hac
tam immani bellua commemoro: qui Schenium absentem hospitem in reos
retrulerit, &c.

Ad rem redeo, hoc quaeri solet, an quæ suprà commemorata sunt, lo-

H 3

cum ha-

- cum habeant, in amico reconciliato? Distinguit Marfil. *in l. 24. ff. de qq. inter inimicitiam*, quæ nuper reconciliata est, & quæ longo temporis intervallo sepulta jacuit, sic ut illo casu generetur indicium, hoc non pariter, cum tempus absorbere & paulatim soleat, etiam inimicitias haud reconciliatas, vel expresse revocatas, scilicet quod est rerum omnium edax, inimiciarum & mendaciorum lupus. Petr. Warendberg in *Dialog. contr. Hamelm. pag. mihi 34.* Menoch. *de arb. qq. 28. § 5. præf. 43.* Blanc. *de indic. num. 124.* Bart. *in l. 1. §. 12. ff. de qq. adeo*, ut animi Diabolici & plusquam protervi, infernalis & plusquam feralis sit, recordari & inimicitiae veteris & obsoletæ, vide Camer. 2. *med. hist. cap. 163.* malum aliquantisper & bene conditum non movendum, ait Petr. de Suav. in *histor. Concil. Trident. lib. 4. pag. 376.* idem *lib. 5. pag. 452. ibi: malum positum bene, non facile aut temerè movendum.* Idem *lib. 6. pag. mihi 793.* ubi Augustinus exempli causa citatur, qui voluit non rescindenda esse matrimonia clericorum, cum antiquitus etiam Augustini tempore monachi uxores duxerint. Papa Concilio rescribit malum priscum non recoquendum, Concilium increpans, quod admittat vanas ejusmodi de causa matrimoniali nugas, nam si Sacerdotibus restituerentur matrimonia, dilapsuram omnem Ecclesiæ Hyerarchiam & Pontificem iri redactum ad nihilum, *pag. 793.* sed hæc obiter, &c.
- 19 Deniq; hic notatum esto, quod & indicium præsens in *const. crim. Car. V. art. 25.* nec non à Zanger *c. 2. de qq. & Dd. passim*, inter indicia perperam transferatur generalia, quandoquidem vero verius sit, utcunq; generale & remotum hoc videri possit indicium, nec tamen plures olere & referre delicti causas, quam vel homicidii, veneficii, ejusdemve generis delicti, & nonnunquam incendii: Nos auctoritatem secuti, de inimiciarum indiciis nihilominus verba facere volumus.

CAPUT X.

DE INDICIIS, QUÆ EX NOMINATIONE
sociorum descendunt.

SUMMARIÆ.

1. Quando nominatio ad torturam sufficiat?
2. Quando & qualiter confrontatio ad-
3. Qualiter reus sit interrogandus?
4. Veri boni ne facile premantur nominationibus.
5. Inimicorum proprium mentiri.
6. Declaratur prejudicium.
7. Distinctio traditur in questione, an judex rogare possit reos?
8. Sponte socios numinans an mentiri dicatur?
9. Regula hic aliquot attendenda.
10. Qualia indicia nominationem coadjuvare soleant?
11. Viro bono nominatio nocere non debet.
12. Ne sacerdotes reos infligent ad exculpandos nominatos.
13. In questionibus arduis judex non debet inniti propriæ prudentiæ.
14. Quo-

14. Quando iudex ipse rem malef. si pa-
trati constituitur?

15. An & quando moribundi confessio at-
tendatur.

Ceterum indicium aliud sese offert, ex nominatione sociorum criminis resultans, Menoch. 1. *praf. q.* 89. n. 73. quod ἀπλῶς & per se non sufficit ad questionem sed adminiculantibus indiciis specialibus, Menoch. *idem* 2. *arb. q. cas.* 474. licet ad inquisitionem formandam prestare posse videatur, modo iudex, priusquam ad atrociora descendit, diffamatum in colloquium nominantis admittat, faciatque & nominantem & nominatū † confrontari, qua de re *infra lib.* 4. in processu indiciorum, Deo volente, planius pleniusq; dicitur. In genere autem meminisse & hoc oportet, ne dominus confronteretur cum servo, vasallus cum domino, filius cum patre, uxor cum marito, vir tenuis cum † potenti, pauper cum divite, infamis cū viro egregio, nempe ad effectum, quem nominationis indicia præ se regulariter ferunt, Carr. *in præf. crim. lib.* 1. *cap.* 1. non tam quod tenuiores facile sub confrontatione possint confundi, vel potentiores a protervis & maledicis, quorum guttur animumque Spiritus regit malignus ad animam usq; commaculati, grassante tenuiorum invidia, quam quod confrontatio alias res sit fragilis & periculosa, speciemq; suggestionis sapiat, Burlat. *consil.* 201. adeoque remedium extraordinarium ad processum substantialiter non spectans, Clar. *in §. fin. q.* 45. Quemadmodum, uti diximus, nedum nominatio, deficientibus indiciis, questionem producit, l. 11. *ubi Dd. C. de test. c. veniens, ex. eod. c. 1. de confess. l. 4. C. de qq. nam.* 88. non refragante, quod testes duo concordantes, plenam faciant fidem, & quod funiculus duplex difficilius rumpatur, Rebuff. *in tr. concordat. pag. mibi* 215. nihil hoc ad rem: cum a diversis inferatur. Ecquid enim paritatis inter nominationem & attestationem, Mascard. *de prob. 3. concl.* 311. Blanc. *d. loc.* ubi adferunt perinde esse, utrum plures unum nominent, an singuli unum eandemque socium vel diversos, quanquam enim existant correi plures, eorumq; relationes, una tamen qualitas iudicii, indicii, & reorum est: ceterum id hoc ut indicia dicantur plura, requiritur diversitas inter unum & aliud, non quod sint ejusdem generis, prout socii plures unum idemq; astruunt, hac Blanc. *d. loc.*

Porro modus nominationis sua quoque habet requisita, ut enim confrontatio non admittit iudicium ociosas, temerarias vel captiosas questiones, ita nec nominatio, quæ omnem rogationem, utpote suggestionis speciei, respuit, Batt. *in l. 16. ff. de qq.* nisi in genere interrogetur reus, l. 1. *§. 21. ff. de calibus iure expressis*, ubi de locis † interrogari licet, l. *fin. C. de accus. 3* Clar. *in §. fin. q.* 21. Blanc. *in d. l. fin. num.* 371. ubi casus aliquot recenset, scilicet ne viri boni, malorum calumniis ut plurimum obnoxii, falsissimè deferantur, quoniam æquè placuerit, nominationem † quoq; rem fragilem esse & ad-
modum

modum periculosa, cui quantum tribuat iudex, pensiculata utatur discretionem, cum nec de umbra asini, lanâ caprinâ, sed de vita famaue hominis irrecoverabili agatur, non verbalis sed realis quaestio ventiletur, *l. fin. ubi Dd. §. 6. ff. de bon. eor. qui ant. sent.* Proinde Marcian. *in l. 18. §. 3. ff. de jur. fisci*: ne desperati, *inquit*, ad delationem facile confugiant, nec salutem alienam in dubium vocent, qui de sua desperarunt, *l. 1. §. 24. ff. de qq. ubi relationi inimicorum*, qui mentiri † praesumuntur, nulla habetur fides, & quae alia, hinc illud:

Solamen miseris socios habuisse malorum,

vel poenarum, ut ait Bart. *in quest. de Marin. & diabolo perjuranda*. Vide Farinac. *lib. 1 tit. 5. q. 443. n. 88*. Zang. *d. qq. & tort. c. 2. n. 53*. Rectè ergò Jason. *in conf. 22. vol. 1. in crimine adulterii* respondit Franciscinae de Medicis uxori, M. de Brix. accusatae † adulterii, confitentis & nominantis Hebraeum quendam, quo cum se rem habuisse iactitaret, fidem non esse habendam sine aliis indicis. Alii distinguunt inter accusationem & inquisitionem, ita ut iudex accusatore existente interrogare non possit reum, secus, si per inquisitionem procedat, quod tunc interrogatio de correis institui † demum queat, Blanc. *d. l. fin. n. 376*. quae distinctio planè nulla est, non fundata lege, ne dicam ratione, res plana est, uti paulò ante demonstratum, *ex l. 1. §. 21. de qq. cui accinit, const. crim. art. 31. ibi*: Daß dem sager die geklagte Person in der Marter mit Nahmen nicht vorgehalten / vund auch auff dieselbe Person / sonderlich nicht gefragt noch gemartert worden sey / sondern daß er in gemein gefragt / wer ihm zu seiner Missethat geholffen / Causae autem, in quibus iudex instituere rogationem possit, vulgariter referuntur, crimen laesae majestatis, conspiracy, conjurationis in Rempubl. rebellionis, subversionis status, sacrilegii, assassinii, falsae monetae, latrocinii, adulterii, injuriae & famosi libelli, unde poena corporis afflictiva irroganda sit, ubi de sociis interrogari debere constitutum legimus, in der Policy, Ordnung / zu Franckfurt gebessert / *de Anno 77. tit. von Gottslästerung* / In aliis criminibus, & si rogatio ad modum praedictum formetur, interrogatio tamen non valet ad inferenda quaestionum indicia, *cap. 1. de test. in 6. Salic. in l. fin. C. de accus. Menoch. d. lib. 2. cent. 5. cas. 47*. nonnunquam quoq; in delictis occultis rogatio toleratur, sic comparatis, ut non nisi sociorum auxilio videantur patrata, ut quando factum diceretur furtum, Mit einbrechung oder einsteigung / quae furti species nominatur in constitut. ein geflissener oder gefährlicher Diebstal / ex quibus hoc concluditur, ut siquidem de facto interrogetur reus, isq; socios nominaverit, ne dicto ejus stetur, Gram. *decis. 28. Blanc. d. loc. fin. q. 380. Zang. de q. & tort. c. 2. num. 77*. unde brocardicon vulgare aliud: quod interrogatio, ubi jure admittitur, à iudice ipso causarum criminalium expediri debeat, vel delegato, & adeò, ut sponte † nominans, quando nominatio in casibus permittis omit-

titur, censeatur mentiri, *arg. d. l. 1. §. 24. idq; exemplo testis, sponte deponen-*
tis, Bald. in l. 5. §. 10. ff. de his, quib. ut indig. Deinde sub tortura nominatio fieri
 debet, *Blanc. d. loc. nu. 380. Zang. d. loc. Clar. in §. fin. in prax. crim. q. 21. 24. n. 13.*
verf. item si sunt tales: ubi dicit, non sufficere primam torturam, in qua reus
 delictum confessus est, sed attendendum, utrumne reus perseveravit fortè
 sub nova & secunda tortura, vel nominationem repetierit extra torturam &
 quam sententiam sequitur *Farinac. d. loc.* appellitans eam communem & ve-
 riorem, ubi nonnulli post *Clar.* addunt, posse reum torqueri denuò, super so-
 li nominatione, ita, ut si constans maneat, nominando socios, nominatio
 indicium pariat, &c.

Quæ sententia sustineri non potest, quoniam sequeretur ^{1.} Torturam
 repetendam esse ex eodem fundamento, quod † ad torturam primum indi-
 cium sufficiens non erat. At hoc incivile: Ergo & illud, quandoquidem to-
 ties effatum sit, ex sola nominatione non torquendum nominatum, quâ ra-
 tione ipse nominator torquebitur, qui præter factum proprium nihil admi-
 sit? *D. l. ing. ad a. de reg. jur. in 6.*

^{2.} Porro si ob solam repetitionem nominationis renovaverit quæ-
 sitionem iudex, nihil certius eveniet, quàm aut inficietur, vel affirmet priora
 reus, dummodò quæstionem evadat: At frustra expectatur id, cujus even-
 tus nihil operatur. præsertim mediis ad eventum producendum subordina-
 tis, adèd arduis & gravioribus existentibus. Ergo.

Præter hæcenus enarrata, principaliter hoc in articulo *Constit. Carol. V.*
art. 301. requiritur: ^{1.} Ut interrogetur reus, qui nominavit correum, de o-
 mnibus circumstantiis, quomodo, quo in loco, quo tempore socius nomi-
 natus ipso præstitit fuerit, consilium vel opem tulerit? Ex his enim & similibus
 plurimum se informare iudex potest, utrum sit fides habenda dictis, nec ne?
Alex. cons. 89 lib. 3. Menoch. lib. 2. de arb. jud. cas. 474. num. 58. Farinac. d. loc.
 ubi dicit, quod adminicula hæc in parte conjuncta cum nominatione à re
 facta faciunt indicium ad torturam, qualia sunt testes de auditu, unus de visu,
 inimicitia nominati cum occiso, vel occidendo deponentes, item quando
 sex populi frequens & vehemens spiritat contra nominatum, quæ tamen non
 habeat originem ab ipsis nominantibus, sed † aliis personis fide dignis vera-
 ribus, ut supra: Faga nominati, conversatio nominantis cum nominato.

^{2.} Ut inquirat iudex, utrumne inter reum nominatum, nominatè-
 que sint, vel aliquando fuerint inimicitie capitales, aliave diffidia, lites, con-
 troversie: cum inimicorum quæstioni fides haberi non debeat *d. l. 1. §. 24. ubi*
D. l. ff. de qq. quæ nominatio tamen ad inquirendum sufficiens esse videbitur,
nominato homine vili, adde const. crim. d. art. 31. ubi: Zum dritten / gebüret sich
 zu erkundigen / ob der Sager in feindschafft / unwillig / oder in Widerwertig-
 keit / mit dem Besagten stehe / dann wo solche Feindschafft offensichtlich were / oder
 erkundigt

erfundigt wird / so wehre dem Sager solche Sag wider den Besagten nicht zu glauben/er zeigt dann deßhalb so glaubliche / redliche Ursachen vnnnd Wahrzeichen an/die man auch in Erkundigungen erfinde/die ein redliche Anzeigung machen.

^{3.} Ut nominatus iudicii aliàs suspectus sit, eadem *constit. d. art. 31. §. zum vierdten / 10.* Etenim si nominatus integræ existimationis & famæ bonæ ¹¹ est, nominatio † ei obesse nequicquam debet, indiciis aliis tacentibus, *Marfil.conf.12. & conf.16. Menoch.lib.2.cent.5.cas.474. Mascard.de prob. vol.3. conclus.1311.*

^{4.} Ut nominans perseveret in confessione facta, ne vacillet, sed constanter dicta citra vim & vincula, rogatus, denuo repetat, ratificetq; *d. constit. crim.art.31.* de sacerdotibus, ne informant reos, ad supplicium deducendos, ut ¹² confessionem de † sociis factam revocent, agit *ead.constit. ibid.* Sed quid si reus in mortis articulo constitutus puta sub patibulo, vel in deductione ad locum supplicii, sine sacerdotis admonitione Confessionem revocet, protestans se falso inculpasse, calumniosè nominasse alios, exoneraturum se conscientiam, &c. *Resp.* Constitutio iudicis prudentis officium hic esse dicitur, confessionem factam cum omnibus circumstantiis diligenter considerare, perscrutari quicquid actum gestumve constet, conditionem personæ nominatæ probè & denuo perpendere ac introspicere, utrum talis sit ex moribus, ut de flagitio commissio pro suspectâ haberi debeat, *d. art. 31. in fine,* non obiter qui- ¹³ dem & per rationem in aëre † fundatam, ut ait *Rebuff. in tr. concordat. pag 58.* vel in capite quiescentem momentaneo, vel pedis calcaneo. *ibidem,* sed repetitis enixâ cum diligentia actis & actitatis, & si quidem fieri potest, novis, iis-que à prioribus, separatis indiciis, unde nova vel formetur inquisitio vel quæstio, quin imò ubi præter nominationem nulla exant judicia alia, res expedita operosam non admittit indaginē, nisi nominatus indiciis una scateat, iisq; non levioribus, omnino autem refert, ut iudex ll. imperitus animum informet ex responsis Collegiorum, ne reus fiat sanguinis innocentis, vel si di- ¹⁴ mittat nocentem, reus constituatur ipse † maleficii, quod coercere, neque grassandi occasionem ulteriorem præbere debebat, *Tiraq. de pæn. in proæm.* cum primis vero peniculanda est nominatoris conditio, vita, & persona, aliæq; factorum circumstantiæ, utrum inductus à nominato ejusq; amicis revocationem palam faciundi, an retrò cum nominato foverit inimicitiam, an seriò pœnituerit delictorum coram sacerdote vel sacrificulo: quod si apparet, moribundi recantatio, non proruse est flocci æstimanda: huc enim spectat ætiologia: non moriturum fore immemorem salutis æternæ, *Farinac. lib.3. de testibus, tit.8. quæst.80. oppos. ibi:* si unquam habetur veritas ab homine, il- ¹⁵ la habetur, quando anima separatur à corpore, ei que propterea † est præsertim credendum, quando laborat in extremis, ratio enim naturalis dicitur, & expe-

& experientia rerum magistra docet, quod de proximo moriturus mendacium non dicet, pro quocunq; pretio, & qui dicit constitutum in articulo mortis mentiri, non debet audiri tanquam inverisimile dicens: & licet non omnis moriens sit sanctus Joannes Evangelista, major tamen morientium pars nescit mori sine onere conscientiae, est enim infirmitas quaedam tortura spiritualis, certior ac tutior ea, quae per fidei culas infertur, haec ille, deniq; admonitiones quas faciunt homines morti jam propinqui, magis recipiuntur, quam si alias dicerentur, quia majoris sunt autoritatis, Alphons. Tostat. in Paralipp. 1.

CAPUT XI.

DE INDICIIS, QUAE EX FUGA DESCENDUNT.

SUMMARIA.

1. Fuga indicium delicti est.
2. Fuga famuli furis indicium parit rebus secundis amissis.
3. Fuga hominis vita probata nullum indicium parit.
4. Res post formatam inquisitionem fugiens, nihil inde indicium emergit.
5. Non omnis loci mutatio vel peregrinatio fuga est.
6. Qui inquisitione iniusta spirante fugit, pro innocente haberi non debet.
7. Viri egregii licet fugiant metu carceris.
8. Nobili loco carceris totum palatium principis assignari debet.
9. Locum Demosthenis perlegans citatur.
10. Scholares metu carceris licet fugiant.
11. Fugitivus reversus qualiter indicium purget?
12. Qui fugit, salva securitate promissa sibi, redire tenetur.
13. De carere fugiens, ad eundem sponte rediens, an indicium aggratur?

POTEST indicium aliud ex fuga oritur, Jason. in l. 31. n. 136. ff. de iurejur. Joan. Baptist. Zilett. 1000. 2. consil. crim. consil. 90. num. 17. Fuga enim fugientem accusat & in suspicionem sceleris adducit, l. 3. §. 7. ff. de re milit. l. 7. §. 2. ff. de susp. int. Masc. de prob. concl. 819. vol. 2. Sic fuga famuli indicium praebet de rebus subtractis, gloss. in auth. fin. de exhib. reor. Hyppol. de Marfil. in rub. de probat. n. 284. Felin. in c. nullus. num. 5. de praescrip. Boët. decis. 215. n. 29. Dec. consil. 214. Bart. in l. Cornelia. n. 1. C. ad Syllan. constit. crim. Car. V. art. 25. in fine ibi. So jemand einer Missethat halber flüchtig würde / etc. Sanè sic naturam comparatum esse apparet, ut fuga dolorem vel conscientiae angorem praesupponat timorem involvat. Joh. de Pined. in Job. cap. 35. vers. 7. Sed quorum timor, angor ille: nisi quod supplicium sceleris reformidet: Non cuncta timemus mala, sed quaecunq; magnos dolores vel corruptiones adducunt, ait Aristot. lib. 2. Rhetor. 5. & quaecunq; ingentes videntur habere vires corrumpendi aut ita nocendi, ut a documenta ad ingentem tendant dolorem, &c. At sententia haec deest vera dici nequit, utcunq; Baptist. Zilett. d. loc. statuatur, fugam solam post delictum indicium quaestioni sufficiens producere. Quod non

crudè adeò explicandum est, cùm enim ^{1.} persona fugiens antehac famæ
 3 integræ & fuit habita, indicium hoc eliditur, atq; eousq; cessat, donec fortius
 eminentiusq; indicium probabiliter adferatur, Paul. Parif. vol. 4. conf. 163. nu.
 4 20. quæ juris maxima ^{2.} tum & maximè stringit, quoties post formatam in-
 quisionem reus affugerit, Menoch. lib. 1. præf. quæst. 89. num. 39. ^{3.} Et ratio
 5 allegari & probabilis queat fugæ seu discessus, Parif. d. loc. neque enim omnis
 loci mutatio, subitaneus discessus & profectus fugam aliquam inducit. Idem
 d. loc. ^{4.} Planè qui timore justo fugit, avifatus inquisitionem contra se mo-
 6 tum iri, culpa & suspicione adhuc vacat, cùm fatuus videatur, qui cùm in-
 statione libera deducere poterat innocentiam, pro libertate elegit servitu-
 tem, Boër. decis. 215. num. 29. Gail. 2. obs. 109. Mascard. de probat. concl. 819. vol. 2.
 quod rarè vel tardè præstiterit carceri inclusus, humano præsidio orbatus,
 nec sibi in tanta fortunæ angustia constans, de sano & salutari consilio redem-
 ptionis suæ meditari & ad laborare minimè valet. Unde verissimum illud:
 Ein gefangener Mann/ein armer Mann/ in tantum, ut quoque dum fugiunt
 odiosi fures à dominis rerum fugati, non peccent, ait Alphons. Tostat. in 70.
 tom. 2. imò potiùs peccarent, si non fugerent. Est quippe non scripta, sed na-
 ta lex, & nihil. ^{5.} tam rationi naturali congruum est, quàm ea, quæ nocitura
 videntur, evitare, quin quod sapientis officium sit, consiliumq; juxta, pericu-
 lo instante, fugere, cum primis magistratus sævitia notoriè grassante, qui de-
 latos aliquando iniquè & atrociter fuit persecutus, Brun. de qq. q. 3. num. 8.
 Carer. in pr. crim. indic. 3. num. 8. Griland. de relax. carcer. de fuga, num. 10. Sic
 7 Paulus Apostolus inquisitione & injustâ contra se motâ, post muros civitatis
 urbe demissus, Damasco fugit, 2. ad Corinth. 11. ^{6.} Porro licitè fugiunt viri
 egregii carceris duritiem justè subtrimescentes, Menoch. de præf. lib. 1. præf. 89.
 8 num. 38. scilicet quibus carceris vice, domus vel & palatium Principis meri-
 to erat deputandum, Tiraquell. de pæn. caus. 3. num. 12. ubi ait: quod potestas
 non Palatium solummodò nobili incarcerando, sed totam civitatem assigna-
 re debeat. Quapropter Demosthenes de suo reditu se excusans, Epist. 2. sic
 9 ait: Jam ob & discessum meum jure irasci mihi potestis, neq; enim ideò abii,
 quod de vobis desperarem, aut uspiam alio respicerem, sed primum carceris
 ignominiam animo ferebam graviter, deinde propter ætatem afflictionem
 illam corporis perpeti non poteram, denique & vos non nolle putabam, il-
 lam contumeliam me effugere, quæ neque vos quicquam juvabat, & me per-
 10 debat. Hæc ille. ^{7.} Sic scholaris & etsi delinquendi privilegium non habet, vi-
 gore privilegiorum tamen fugere potest sine præjudicio, fuga delicti, cujus
 arguitur, indicium minimè generante, Rebuff. de privil. scholar. privileg. 15.
 Menoch. d. loc. num. 49. ^{8.} Denique non facit indicium fuga, quoties, qui
 11 fugit, citatus & revertitur, seq; judicio sistit, gloss. in l. 3. §. emanfor. ff. de re milit.
 Clar. in pr. crim. §. fin. quæst. 21. vers. fuga, in fine. Caterùm citatus, salvaq; secu-
 ritate

ritate munitus, nec reversus neque personaliter comparens, indicium contra se non leve facit, cum t̄ hic & fuga, latitatio & continuacia, quæ separatæ in-
dicioꝝ species sunt, fortissimè operentur, Matl. in pr. crim. §. diligenter, nu.
136. Bald. in l. 1. C. de hered. instit. Paris de Put. in tract. synd. in verb. tortura, ill. 3.
vers. sequitur questio, Menoch. de præsq. §. 89. num. 41. tradunt hic nonnulli
Dd. ut recedens de carcere, eundemq; sponte t̄ repetens nullis inde aggrave
tur indiciis, Bart. in l. 17. §. 1. ff. de edil. edil. Menoch. d. loc. num. 44. uti & hoc
communi receptu sententia apparet, ut siquidem reus, querela nondum in-
stitutâ, nec carcere fracto effugiat indiciis oneretur, Alex. conf. 144. num. 7.
vol. 2. Carer. d. loc. de indic. tort. num. 15. Paris de Put. in tract. synd. in verb. ca-
piura, vers. si iudex. &c. ubi existimat, quod licet fractura carceris faciat indi-
cium, fugaq; rei subsecuta, infra prolixè in cap. 49. haud tamen probationem
delicti inferat, Matl. in pr. crim. §. attingam, num. 38. Carer. d. loc. num. 36.
Girland. de relax. carcer. in tit. de fug. num. 13 de fuga quoties & quando indi-
cia pariat: vide prolixius Mascard. de probat. concl. 817. vol. 2. Zanger. de except.
in appendice, de 99 & tort. c. 2.

Planè hæc omnia utcumque se habeant, non negligenda est sententia
Bartoli in l. 1. ff. de bon. eor. &c. distinguentis inter ista cuncta, utrum reus post
delictum commissum, vel citationem emanatâ, vel institutam inquisitionem
aufugerit. Equidem enim certo certius est nudam fugam, fugam quamvis
non facere indicium, quod spectant iura & res adductæ num. 3. 4. & 5. Fuga ve-
rò hic consideratur potissimum, eaq; indicia præbet, quoties confestim reus
fugit post patratum maleficium cum primis acclamatione interveniente, vel
hominum copiâ accedente observante, quod reus per loca invia & insolita
cucurrit, imò famâ, quæ clamor populique quoq; dicitur, Cothman. respons. 1. n.
743. passim variante: Bald. in l. fin. ff. de 99. Brun. de ind. de acclam. & vocifer. nec
non referente, reum fugisse, fugæ causam fuisse sceleris conscientiam & quæ
alia. Joh. de Plat. & Dd. in l. 2. C. de cur. publ. lib. 12. Neque distinguitur, si ve-
re fugerit reus, si ve fugam paraverit per ætiologiam: Quod fuga idem
operetur in proclatu, quod fuga in actu, Bald. in l. pignoris causa, Cod. de pign.
ad. imò fuga parata quoque aggravat socium criminis à captivo nominata,
Carer. in pract. crim. pag. mihi 50. existimat tamen purgari posse hoc indi-
cium, siquidem reus allegaverit vim à consanguineis vel accusatoribus sibi
inferendam innocenti, vim carceris & quæ alia: sed fragilis nobis videtur hæc
practica, neque enim metus quivis est in consideratione, non minæ quævis
consideranda: proinde Sophocles in œdipo pag. mihi 263. ibi:

Non tu scis quæ minari sunt,

Hoc scio, neminem.

Te hic per vim abrepturum esse.

Multa verò mina, multa inania verba

I 3

Patriam

Per iram effunduntur, sed mens quando
 Ad sese rediit, evanescunt tales minaces voces.
 Illis autem, et si fortasse grandia commoti pectora int
 De te abducendo, sat scio videbitur
 Longum per mare iter, nec facile navigabile.
 Bono igitur animo ut sis vel absq; meo consilio
 Te adhortor, &c.

Porro alias adfert quoq; purgationis causas idem Carer. *d. loc.* ut si alleget reus iter ad nundinas, quia mercator si non robator, mango, si non latro, &c. vetus sonat diverbium Germanicum, daß der Teuffel habe seinen Knecht geschlagen/als er keine Entschuldigung seiner lossen Handel habe fürzubringen gewußt/te. Sanè si fundatur purgatio in aliquo verisimili eoq; objecto, quod iudicem commovere poterit, merito ad admittendam hanc exceptionem res est expedita. Quia expeditum jure est, quod indicia indiciis tradantur, purgentur, nec omnis fuga noceat, nervosè Farinac. *consil.* 19. n. 6. Anton. Muret. 4. var. lect. refert apud Persas fuisse legem, ne criminis argueretur, qui antehac laudabiliter vixisset, Delrio in *repet. l. transigere, C. de transact. in fine*, aded ut hoc in passu deferatur juramentum purgandi reo, *gl. in §. sed iste. Inst. de act. ubi* & Jas. Marfil. in *pr. crim. in §. diligenter. in rub. C. de prob.* Carer. *d. loc. p. 50.* uti in Camera receptum vigore const. imp. ut diffamatus de vi publica se sistat, sese purget, Gail. 1. obs. cap. 10. & 11. Gilman. in *præjud. Camer. tom. 2. pag. 176. & 174. vide omnino c. 45.* Caterum si fugæ insunt indicia adhuc alia, ut vitæ levitas, peccandi consuetudo, & post delictum fuga repentina, clandestina, fuga ad clamorem hominum mox facta, omnino aliter est judicandum, facta enim jus variant & ex facto jus oritur, facta diversa jus diversum inducunt. Quia diversorum diversa est indoles, Andr. Knichen. *de sublim. terr. jure. c. 1. n. 30.* Quinimò indicio uno purgato, non inde diluitur alterum fortius forsàn illo, quod purgatum adferitur, hinc divulgatum illud theorema: Quod fuga faciat indicium, quando fuga fuerit ita certa & manifesta per presumptiones vehementes, quod se absentarit reus ex causa delicti, ut utar verbis Carer. *d. loc. pag. 51.* Archidiac. in *c. cum contumacia. de heret. in 6.* De fuga pendente inquisitione, commissâ, ut & hoc specialetenus attingamus, sic definienda res est, aut quis fugit ante citationem, & indicium nullum exoritur, nisi ut diximus, alia indicia concurrant, aggraventq; citandum, Bart. in *d. l. 1. C. de bon. cor. &c.* aut fugit cæptâ jam accusatione vel citatione, quæ solet esse realis, jam pœnæ metu videtur dilapsum esse reum & indicia inde generantur, sed juxta tradita sub *num. 4. 5. 6.* & ne scrupulus lectorem urgeat, quasi contradicentia hîc congerantur, meminisse oportet, quæ supra d. numeris relata sunt sic exaudiri, uti præsupposita declarant, quoties is, qui fugit, vir frugi habitenus fuerit & pro viro bono reputatus, ut sic indicia indiciis mitigentur, quinimò

quinimò recitatur potius ibidem casus, ubi fuga per quandam conniventiam toleratur ad mitiganda indicia fugæ, quæ regulariter exinde proficisci solent, & ut demonstretur non pari indiciorum atrocitate viros egregios prægravari, quàm viri plebei & viliores. Porro si post citationem aufugit, indicium præstò est, non tam ex fuga, quam contumaciâ, quæ per se indicium generat, vide infra cap. non attendentes hanc rationem doctores *ἀπλως* statuere, & sine reddita causâ & ratione, indicia generari ex hoc, quod post citationem reus aufugerit: Planè si contumacia bannum produxerit eo gravius erit indicium, quo fuga copulatur & contumaciæ & banno, quæ separata sunt indicia, eaque bina, quæ integrum procul dubio facient indicium, uti cap. 33. & c. 36. abundè est evictum, quam causam quoq; parum observantes testes juris nostri, indicium unicum hinc emanare adstuentes, quod non nisi concurrente adminiculo quæstionem producat, Carer. d. loc. p. 51.

CAPUT XII.

DE INDICIIS, QUÆ EX TRANSACTIONE de delicto habitâ, emergunt.

SUMMARIA.

1. Ad torturam indicium est, cum transactio, dato quopiam reus se insinuat, in gratiam accusatoris.
2. Exemplum indicium declaratur.
3. Opinio Zangeri defenditur.
4. Casus pro transigente in causa criminali examinatus.
5. Transactio per partes facta non præjudicat sibi.
6. Quomodo fiscalis ex transactione paciscentium super turbata pace publica acquirat.
7. An venia petiti indicia pariat?
8. Quid de minoribus & adolescentibus delinquentibus.
9. Historius declaratur, qui tandem adolescentis in arate juvenili facinorosi, evaserint in viros excellentissimos.
10. Refutantur quædam argumenta dubia.

PRÆterea ad torturam indicium est, quandocunque pretio numerato, vel re quapiam datâ promissave, de delictis transigitur, reo penes offensum vel accusatorem in gratiam reducto, gloss. in l. 1. ff. de his, qui not. infam. l. 38. ff. de jur. fisci, Gail. de pp. 1. cap. 11. Zanger. de qq. c. 2. n. 116. atq; hæc subolens maculam, (ne exempla illustriora prætereamus rerum gestarum) Henricus Leo, Cæsari seridò mandanti, poscentique 5000 auri & marcas, ob reatum Leoni insinulatum, pensitare atque inde obiecti criminis suspensionem luere noluit, indignum quippe visum fuit duci ait Albert. Cranzius, pecuniam in causam transactionis non sine honoris macula persolvere. Hæc ille, in Saxen. lib. 6. cap. 18.

Et quanquam non pauci existiment in terminis habilibus, ubi transactio admittitur, non propullulare nec generari indicia, contra Zanger. d. loc. scilicet,

3 scilicet, ne quis autoritate ꝑ legum decipiatur, l. i. ff. de tut. conv. & quod vitia
 viâ permittitur, per obliquum eidem adimatur, quandoquidem nemo quo-
 quetam stupidus credatur fore blax, qui paciscatur, unde sibi periculum
 creari sciat, & quæ alia, &c. Nullum tamen penes nos residet dubium, quin
 haud refragante quorundam phalange, ἀλλῶς ita sit statuendum, ut etiam
 in casibus, ubi transactioni connivetur, pactio indicia pariat, quam senten-
 tiam verissimam putat Menoch. 2. de præf. præf. 33. num. 6. cum primis, indiciis
 aliis adminiculantibus, nec refert siue de causa principali ἀγῶς, siue de ex-
 pensis & damnis in causam criminalem migrantibus, agatur, eadem accusa-
 tori vel heredibus luanur, Chassan. conf. 58. num. 22. adde const. crim. Carol. V.
 art. 40. ibi: So ein verdächlicher/dem man in der Sache nicht viel guts ver-
 trawet/aber Partheilich vnd auff des Thäters Seiten helt/ohn vorwissen des
 Gefangenen Obrigkeit Vertrag vmb Schätzung machet/ &c. Carer. in pract.
 crim. pag. 59. ubi docet: Quod instrumentum transactionis sit producendum,
 & quod transactio sine pretio interveniente non pariat indicium. Objectas
 ratiunculas quantum attinet, illæ nullius omnino sunt ponderis: Est, autori-
 tate legum neminem esse decipiendum, intellige modo fraus & dolus malus ab-
 sit, quem leges sanctissimæ multò minùs admittunt, nec magistratù decipi si-
 nunt perversis & clanculariis privatorum pactationibus, arg. l. 28. ff. de pact. l. 15.
 ff. de cond. inst. deinde quod unâ via, &c. non quoq; huc spectat, adimendo ju-
 dici competentem, vindictam juris, gladios, furcas, ad coercendam hominum
 malitiam, quæ alias starent ubiq; in viduitate & tristitia, quolibet super deli-
 ctis pangente & evadente, quam absurditatem jura respuunt, Petr. Rebuff.
 in tract. concord. pag. mihi 428. ubi ait: Quod hæc regula, nec eidem dissimi-
 lis: inducta ad unum finem, non debent operari contrarium, non attenda-
 tur, quoties legum correctio inde resulet. Subintellige autem hæc quæ-
 cunque, indiciis præter pactationem, stringentibus & restantibus, Chassan. d.
 loco. Nonnulli tradunt cautelam hanc: ut transigens protestetur de innocen-
 4 tia, prætendens quoad dispendia & ꝑ litium sumptus sibi duntaxat esse transi-
 gendum, Carer. d. loc. pag. 59. Item: Ut alius non principalis transigat, pacem-
 que faciat accusato: miseræ profectò cautelæ, nec flocci pendendæ: regurgi-
 tantibus etiam hic motivis prædictis, atque replicatione vulgari: Quod pro-
 testatio facta contraria nihil efficiat, vel paria sint, quod quis per alium ope-
 retur, vel quis ipsemet fecerit: per notissima, quanquam Jason & Alciat. hanc
 cautelam tantoperè extollant, atque huc spectat, quod vulgariter dicitur:
 5 transactionem non ꝑ præjudicare fisco vel judici, idque communi & optimâ
 ratione, nimirum, ne delicta maneant impunita, quin quod judex, transactio-
 ne habitâ, eò enixius in transigentes inquirere teneatur, Paul. de Castr. in l.
 18. C. de transact. Boll. in tr. crim. tit. de pœn.

6 In Camera ꝑ cum super Constitutione de pace publica lis pendet, in-
 stantia

stantia non aliter petit, quàm si reus etiam cum procuratore sibi transigat, utpote qui ex transactione partis intentionem habet fundatam, id est, quod transigens pro convicto & confesso habeatur, Gail. d. loc. queri hic solet, an venia petitio iudicium ad torturam faciat? quâ de re glossa in c. exhibitam, de homicid. in 6. Distinguitur vulgò, aut venia ¶ in iudicio vel extra iudicium petitur, si in iudicio, iudicium oritur: ubi cautelam quoq; referunt, ut veniam postulans protestetur se non putare hoc vel illud à se patratum; sed si in aliquo offenderit deliquerit, veniam se petere, Blancus in l. fin. ff. de qq. num. 38. fallax similiter cautela & puerilis.

Quid si venia petitor sit ex numero hominum, quibus iura ratione tantis, sexus, vel alia de causâ legitimâ favere solent? Resp. Nonnihil hic ¶ 8 remittendum de rigorosâ inquisitione, juxta constit. crim. Car. V. art. 164. & l. 23. ff. de for. nisi delictum sit enorme & exceptum, subindeq; indicia stringant valida, cum petitione venie, argumento deducto à majori ad minus, l. 57. §. 1. ubi in delictis ubi dolus ff. de mino. & l. 9. §. 1. ff. eodem. & ibi gl. & Bart. rod. cit. l. 38. §. 2. vers. fratres. & vers. incestum, ff. ad l. jul. de adul. & l. 1. §. impubes, ff. ad se. Syllan. & l. fere in omnibus ubi, gl. ff. de reg. jur. & l. si fratres, C. ex quib. caus. infam. irrog. c. 1. & 2. ubi Panorm. & Anan. ext. de delict. puer, & c. 2. & ibi gloss. Panorm. & alii, d. c. 1. & ibi Panor. & Felin. c. ult. de sentent. excom. & ibi gloss. 50. dist. & cap. hoc fit, 26. q. 7. & c. interfectores, & cap. in adolescentia, 33. q. & c. si duo. & c. 35. q. 6. & c. eus. in fin. de cons. & gl. & Doct. in l. quod ergo, §. pœna gravior, ff. de his qui not. Fachin. lib. 1. contrav. cap. 71. Autor anonymus in addit. ad ter. Conradi Marti de inquis. in caus. crim. jurid. formand. concl. 7. n. 2. ubi auctores de prejud. vide. unde verticulus Lucan. lib. 9. ibi:

Parcimus annis,

Danamusq; nefas.

Inde Demetrius, de quo Livius, lib. 10. decad. 4. hisce verbis: Te (inquit) majorem fratrem pro minori deprecari oportebat, te adolescenti, te errori veniam ¶ impetrare, & apud Tranquill. in August. c. 5. Te ceterius adolescens puticii gentis in deprecanda adulterii pœnâ inter cetera aetatem senatui allegavit, & Plutarch. Cum Agidæ regis Spartani mortem detestatur, commemorat, si quod homicidium commisisset Spartæ, id factum fuisse, cum ei set in ea aetate constitutus, in qua homines, si deliquerint, facilem veniam consequantur. Sed vix hodie deprecationes quicquam operabuntur, quod ¶ deprecata hominum ætas hoc seculo rarissimè emendetur, quo semel est imbuta, recens servabit odorem testæ duri: naturam mutare difficile est, nec licet semel mixta elementa nascentium convertere, ait Senec. de ira, c. 18. Remig. de damn. l. 2. c. 9. hinc J. Cuius: quod res de facili ad naturam redeat, in l. 27. §. 2. ff. de pact. faciuntq; verius Poetæ Severini, citati à Tiraq. de pœn. caus. §. 1. n. 18. ibi:

Reperunt proprios quaq; recursus,

K

Redi-

Redituq; suo singula gaudent, &c.

Neq; obstat, quod refert Cicero pro Lælio, quem propter ætatem defendere volebat, ibi: Equidem multos & vidi in hac civitate & audiui, qui totam adolescentiam voluptatibus dedissent emeruisse aliquando, & se ad frugem bonam recepisse, gravesq; viros demum factos: Et Lactant. *de ira Dei*, c. 22. ideo (*ait*) qui multi in prima ætate turpes & iudicio populari damnati, postmodum laudabiles extitere, uti Julium Cæsarem scribitur fuisse in ætate primâ hominem flagitiosum, Cyprianum magum, ut testatur Nazianzenus referente Melanth. *in lib. de doct. Eccles.* Idem Cicero *pro Lælio*: multi & nostrâ & patrum memoriâ iudices summi fuere, cives clarissimi, quorum cum adolescentiæ cupiditates deferbuissent, eximiæ virtutis, firmatâ jam ætate extiterunt. *Hæc ille.* Resp. Jura constituta non *en* *τοῦ λόγου*, sed *ἐν τῷ πρᾶξι*, uti inquit Jctus *in l. 3. ff. de ll. neq;* jura singularia ad consequentias generales & apodicticas trahenda, *l. 16. ff. eod.* adeo ut ipse Cicero distinguat quoq; inter delicta juventutum *pro Lælio*, ibi: si nullius vitam labefactant, nullius † domos evertant, &c. quapropter ^{2.} & *l. 23. ff. de furt.* quam declarat *constit. crim. Car. V. art. 164.* Bon jungen Dieben / i. e. adolescentes ætatis 14. pœna ordinaria omnino plectendos saluberrimè disposuit, adde casum notabilem, *l. 14. ff. ad SCtum syll.* ^{3.} quod in arbitrio judicantis non sit pœnæ persecutio, quæ ejus voluntati non mandatur, sed legis auctoritati reservatur, *l. 1. §. fin. ff. ad Turpill. l. ordine, ff. ad municip. l. si operum. ff. de pœn.* hinc Thom. de Aquin. *p. 2. q. 67.* duplici (*ait*) iudicem de causâ impediri, ne reum à pœna jure definita liberet ^{1.} ex parte accusatoris, cujus plerumque interest ut puniatur reus: ^{2.} reipublicæ, ne delicta maneant impunita, *l. 3. C. ubi Dd. de episc. aud.* & ideo concludit in his, quæ sunt determinata, juxta legem divinam & humanam non esse misericordiam faciendam, *per text. in §. oportet, Novell. de jud. ibi:* iudex ne sit clementior lege, quem mirabilem res tum appellat Accurs. *ibidem.* Nihil de abolitione dicam hoc in loco, cum deprecationes ad causam illam haud spectent, neque enim ulla abolitio fit, præter causas in jure citatas. Francisc. Marc *in decis. Delph. q. 662.* si quid extraordinaria de causa: non abolitio propriè meretur dici, quam clementia specialis illorum scilicet, qui jus remittendi pœnas sibi vendicant absolutius. Memorabile est, quod refert Lucian. *in Toxari. pag. 98.* Nam cum Menecrates repundarum esset condemnatus Massilia, adeoque confiscatis bonis relegatus, retinuit unicum ex fidelioribus amicis Zonothemin hominem prædivitem & insignem, qui ducebat filiam in conjugem relegati amici ad preces Menecratis, monoculam mancamq; alterâ manu, adeoque terribilissimum quoddam, & refugiendum tericulum, hinc fata relegati mitigans inde contracto matrimonio suscepit ex conjuge puellum formâ præstantiorem. Non diu est (utar verbis Luciani) quod tollens hunc pater intulerit in Curiam frondibus oleaginis

ginis coronatum, ac pullis amictum, quo plus miserationis avo conciliaret. At infans arridebat iudicibus, manibus complodebat. Itaque Curia commota super illo, remisit mulctam Menecrati, atque ille iam rei fama que est restitutus. *Hec ille.*

CAPUT XIII.

DE INDICIIS, QUÆ EX VARIATIONE
sermonis depromuntur.

SUMMARIA.

- | | |
|--|--|
| 1. Reus in sermone varius, suspectus est de delicto. | 7. Qua principalis causa hic dicatur? |
| 2. Variatio dicitur iniquitas, ubi aliquæ regulae traduntur de variatione. | 8. Varius, contradicens & vacillans differt. |
| 3. Sanguinem quævis pallio redimere licet. | 9. Historiæ indicium declaratur. |
| 4. Magna crassaque variatio ad torturam indicium facit. | 10. An taciturnitas indicium ad torturam faciat? |
| 5. Trepidatio in voce & gestibus quale indicium pariat? | 11. Exempla ad rem pertinentia traduntur. |
| 6. Variatio circa causam principalem, quænam? | 12. An in contradietibus tacens habeatur pro confiteute? |

ALIO indicium ad torturam est, cum reus de facti veritate rogatus varius est & inconstans in sermone & responsione, Angel. de malef. in verb. fam. publ. Bart. in l. 10. §. 3. ff. de qq. Hippol. de Marfil. in sing. 103. Blanc. in repet. l. fin. de qq. num. 150 ubi hoc indicium magnopere exaggerant, ajuntque solam variationem questionem producere sine aliis indiciis, quam sententiam dantur nos huc recipimus, propter axioma nunquam sat superque incoleandam, reparendum, ne per indicium unicum reus questioni tradatur: alias variatio dicitur iniquitas, in l. si quis, C. de reb. i. red. & res erubescenda, l. 2. fin. C. de modo molit. quæ quoque in teste producit torturam in casibus, ubi testes torquenti possunt. l. 15. ubi gloss. ff. de qq. planè contra variantis causam in genere presumitur, Dd. var. conf. tam. 2. pag. 118. nam quæ dicta implicant contradictionem, odiosa sunt, & fraudis plenissima, Dd. in c. repugnancia, de reg. jur. in 6. Virgin. Bocut. de interd. possid. c. 6. num. 8. quæ constantia falsis: variantior & dissident, ait Justinus pag. 108. variatio, illusio dicitur, Rebuff. in tract. concord. p. 746. Carer. in pract. rim. pag. mihi 15. variationem & titubationem vocat signa malæ conscientie, adeoque datur cautela, ait idem d. loc. ut si prius interrogetur reus, actisq; diligenter inseratur, quæ constantia, quo pallore trepidatione, & quibus verbis, reus respondeat ad interrogata. Obscura est nec amplectenda Carerii doctrina, citato loco, ut non aliter hoc indicium valeat producere questionem, nisi de calumnia prius fuerit juratum, &c. Neque obstat, quod non pauci ex nostris tradant: licere homini vitæ redimen-

3 da ergò, mentiri, fallere, cum sanguinem † redimere quovis modo videatur esse permissum, l. 1. ff. de bon. eor. qui ant. &c. & adversus pericula, naturalis ratio se tueri dicitur, l. 4. ff. ad L. Aquil. Resp. Hæc axiomata ad subjectam materiam, non ad facti speciem referenda, cum enim judicia Dei sint, non hominum, 1. Chr. vers. 6. in quibus Dei præsentia viget, l. 13. C. de judic. Carol. Ruin. conf. 69. lib. 5. iniquum foret & impium, Dei præsentiam, judicii auctoritatem mendaciis ac technis eludere, & quasi pedibus conculcare, quandoquidem alias mentiri sit peccatum mortale, Lamb. Danæ. in Eth. Chr. c. 16. Distinguo
4 autem hic inter supinam † crassamq; variationem, & leviolem, quæ judicis arbitrio definienda committitur, Bart. in l. fin. num. 5. ff. de qq. Clar. in pract. crimin. lib. 5. §. fin. q. 21. Hyppol. de Marsin pract. crim. §. dictus, n. 77.

Refero huc titubationem & verborum gestuumque tremulationem, concurrentibus indiciis, de quo paulò ante ex Carerio dicere cœpimus, l. 10. §. 5. ff. de qq. ibi Bart. Hyppol. d. loc. Bald. in l. 8. C. de episc. & cler. dicens: quod
5 † trepidatio, mutatio coloris in facie, sicut signa in teste sint, quod falsum dicat, ita quoque in hac materia delictorum indicia faciant falsitatis & reatus, Paris de pur. in tr. synd. jud. in verbis, tort. §. visu. vide Crantz. in Sax. lib. 11. cap. 12. ubi pallorem vel ruborem faciei inter indicia ponit, declarans id luculento exemplo, quæ de re, capite sequenti, &c. 16. lib. eod. ibi & vultum hominis & linearum faciem perpendens, primum suspicionem falsi concepit, &c. Alphons. Tostat. in paradox. ibi verecundia est in fronte, Johan. de Pineda in Job. tom. 2. cap. 42. vers. 6. pag. 1179. ibi: sæpe patientissimus animi affectum verbis, vultu, atque tum interrogationibus tum responsionibus testatus est, in quam sententiam scitè Tertull. de patient. cap. 15. cujus verba digna sunt, quæ adscribantur, vultus illi, ait, tranquillius & placidus frons pura sceleris & mœoris, remissa æquè in lætum modum supercilia, oculis humilitate non infelicitate dejectis, os taciturnitatis honore signatum, color, qualis securis & innoxiiis: amictus circum pectora candidus, etenim in throno sedet spiritus justissimi & mansuetissimi, qui non turbine glomeratur non nubilo livet, sed est teneræ serenitatis apertus & simplex. Hæc ille. Porro verborum variatio potissimum ea hic attenditur, quæ circa causam principalem † obcurrit, non circumstantias loci, temporis causam principalem intelligo, cum circa
7 ea nomen, cognomen, patriam, & natales titubaverit † reus, sibi ve contradixerit, Specul. in tit. de teste versu item quod est varius. Paulus de Castro in l. sex actis, C. de transact. Inter variantem & contradicentem distinguit Blanc. de indic. in l. fin. ff. de qq. n. 264. varius, inquit, est is, qui primò dicit unum, post
8 ea dicit contrarium, nullam variationis causam assignans. Contradicens † verò, qui primo dicit duo incompatibilia, ut si dixit interfuisse se contractui, tali die & loco: & postea dicit: tali die se alibi fuisse, vacillans dicitur, qui dubitando & tremendo loquitur. Hæc Blanc. quæ utcumque sint placuit titubantem

bantem non aliter quæstioni emancipandum, nisi adminicula fortiora concurrant, experientia siquidem non raro testatur, multos ob periculi præsentis magnitudinem & perturbationem animi, inconstanter loqui, pallefcere, quasi attonitos † trepidare, vacillare. Paris de Put. in tr. Synd. verb. tort. re. 9 fert: se vidisse nobilem magni criminis insimulatum, qui cum aulam intrasset, in qua stabat chorda, quam videns, conciderit in terram quasi exanimis, quantumvis innocens fuerit repertus. E contra accidit sæpe numero, quod perfrictæ frontis rei magnanimitatem præ se ferant insignem, uti de Arnolfo Tillio recensetur, qui cum curiam Tholosanam capitis damnatus provocasset, Patres pro sua prudentia proque rei gravitate Petram Guerram patrum, & ætrem sibi in senatu jubent, ibi inter se committuntur ait Joau. Wolff. 2. lect. memor. pag. 764 & primo quidem loco ipsa mulier. At cum Tillius vulcu ita intrepido fuit, eamq; constantiam multo quidem, quam ipsa ætrem, majorem præ se tulit, ut mulierem & patrum calumniari existimarent, &c. Porro de eodem idem refert confrontatione scilicet Tillii cum Guerra factâ, tum Tillius se multo quam unquam antea proterviozem præbet, istum lycophantem, impostorem nequissimum & vanissimum appellat, se non recusare, quin turpi suspendio pereat ni planum faciat, cum pretio numerato corruptum esse, &c. Denique taciturnitatem rei hic refero, utpote si interrogatus a iudice respondere † nolit, Jacob. de Bellovis. in pr. crim. tit. de qq. cas. 6. 10 Bald. in l. 11. §. 4. ff. de interrog. ait. ibi: qui omnino non respondet, contumax est, Marfil. in l. 47. ff. de re jud. n. 197. Contumax a pro confesso convictoq; habetur, Bald. in l. 1. C. de hered. instit. Etgo taciturnitas ad torturam indicium facit, Blanc. in d. l. fin. n. 272. qui conclusionem hanc extendit ad domesticos, necem domini interfecti celantes, unde dicit: in facto sibi contigisse, quod quedam mulier † ob taciturnitatem defuncti viri quæstioni fuerit subjugata, postquam per aliquot dies visus vir non esset a vicinis, & quod mulier aliquando clamasset, plorans dicensque, repetire se modo virum mortuum in stabulo cadaver visu & fœtore horridum, quæ ipsa virum occidi fecerat. Improbatur autem illorum opinio, statuentium, quod si literæ scribantur, in quibus delicti insimulatur, cui offeruntur, isque perlectis literis non confessum proteatur, indicium ad torturam generetur, Menoch. d. arb. jud. cent. 1. cas. 11. §. 1. præsumpt. q. 89. n. 119. quod tamen a iuribus silentibus aliis indiciis, iure comprobari non debet, Menoch. 6. præf. 99. etsi enim in causa criminali, is qui tacet, consentire præsumatur, si potuit contradicere, nec contradixit, quæ sententia quoque anceps est, ut infra patebit, d. l. 11. §. 4. ff. de interrogat. ait. c. præstari. de confess. in 6. Bart. in l. quæ dotis. 33. ff. solut. mar. Bald. in l. 3. C. quando f. s. u. &c. gloss. in l. certum, ff. de confess. unde & Hieron. ad Russ. 11. responde, inquit, criminanti † ne si tacueris, consensisse videaris, attamen in 12 furto, aliisque delictis privatis, extra controversiam, præsens & tacens non

habentur pro consentiente, l. 48. §. 1. 2. 3. ff. de furt. l. 1. §. sed in eo, ff. ad SCum Syllan. uti nec in genere capitalium caufarum, cum de gravissimo præjudicio, irreparabiliq; tractatur damno, is qui literas recepit, ac tacuit, pro consentiente est habendus, *argum.* l. 48. §. 1. & 2. ff. de furt. existimare enim oportet, ideo tacuisse hominem, ne apud viros bonos de delicto diffamaretur, siquidem impræsentiarum statim protestationem faceret, CC. in c. 15. de R. 7. in 6. Consequenter itaque hæc taciturnitas minimè indicium parere, nec in ea causa esse debet, ut quæstioni, qui ita tacet, emancipetur, d. l. 48. §. 1. & seqq. ff. de furt. Cyn. in l. 21. C. de procur. ubi astringit, tacentem potius pro contradicente habendum in causis maximi præjudicii, Tiber. Decian. resp. 177. n. 64. vol. 3. hinc tacens in obligatione personali pro dissentiente quoque habetur, l. 13. ibi: *et si responderit vel tacuerit, tenebitur, &c.* ff. de procurat. & que alia, &c.

CAPUT XIV.

DE INDICIIS, QUÆ ORIVNTVR EX INTERPEL-
latione de inquirendo in maleficia.

SUMMARI A.

1. Si quis ultro & instanter urget inquisitionem de delicto recenti vel antiquo.
 2. Exemplo declaratur indicium.
 3. Suspectus est, qui operam suam offert extra officii sui rationem & metas.
 4. Qui pro relaxando captivo nimium intercedit, siquidem ignotus est, suspectus videbitur.
 5. Illustratur illustrioribus historiis hoc indicium.
 6. Virum ad intercessionē viri egregii pœna mitiganda?
 7. An pater delinquentem offerens filium judici, inde veniam consequatur filius.
 8. Historia de Mardo filium improbum Artaxerxi offerentem recitatur.
 9. Quæ pœna diffidator se sponte offerens, plectatur?
 10. Plagiarii & assassini sese offerentes mihi puniantur.
 11. Oblatio fieri debet ante capturam & virgorem inquisitionem.
 12. Exemplo illustratur.
1. **A**LIO indicium est, si quis, cujus non interest, ultro † & instanter urget, ut de maleficio perpetrato, ejusq; auctore inquiratur, Blanc. de indiciis, d. loco. num. 25. Zang. de qq. & tort. c. 2 num. 128. Hyppol. de Marfil. in l. 18. ff. de qq. Paris de Puteo in tract. synd. in verb. tortura, Carer. in pr. crim. pag. 51. adherentes, indicium aliquando desumptum fuisse, contra prætendentem, 2. occisum se reperisse, & contra aliquem visum in loco homicidii † patrati, imò contra alium valdè sollicitantem in curia, ut de homicidio inquireretur, cum tamen ejus nihil interesse videretur, Hyppol. de Marfil. in pract. crim. §. dilig. nu. 150. Carer. in pract. crim. pag. mihi 61 refert, indicium fuisse inventum contra eum, qui primo mortuū sese invenisse jactaverat, vel retulerat per denunciationem judici, sese invenisse cadaver hominis, &c. Verè & in primis autem 3. huc spectat, quod regulariter dicitur, suspectum esse † eum, qui operam suam offert, invito, l. 25. ff. de reg. jur. l. 18. §. 5. ff. de qq. Et licet cuivis ex populo judiciorum

ciorum publicorum executio permittatur, *princ. instit. de publ. jud.* non tamen inde sequitur, judicia publica cuius ad agendum, & quovis ordine patere, *l. 8. l. 1. ff. de accus. l. fin. C. de accus.* ut non immeritò dicatur: suspectus est, qui ordine juris & neglecto, magistratum, more inconsueto, inquietaverit, & cum ejus non interlit, de delicto inquisitionem sollicitaverit. *Blanc. d. loc. refert: se vidisse, quod furis cujusdam socius venerit ad judicem assidue, & importune intercedens pro socio, qui proinde ipse incarceratus se socium furti prodiderit, ita, ut ambo suspenderentur.* Sic Lipsiæ homo facinorosus nomen suum apud judicem tribunalis professus, & spontè confessus est aliquando, se prædonem hæcenus vias in Electoratu regias obsedisse, latrocinii & rapinis sese operam dedisse annos aliquot, *Anton. Bullæ. in const. Caroli V. artic. 33. pag. 54.* ubi similiter recitat exemplum memorabile de Senatore homicida in Curia semetipsum nominante & efflagitante pœnas pro merito & admissio crimine, quod & subsecutum est. Par exemplum de assessore latronario, zelo tamen impari, non scelere admissio, refert Hieron. Drexel. *in Heliostr. lib. 2. cap. 1. §. 2.* Illustrius exemplum & est, quod recenset Petr. Royz. *in decis. 3. §. num. 161. ibi:* proximo tempore in agro Pouario, non procul Vilna, cum de homine cordis per injuriam damnando supplicium sumendum esset, jamque alligatus a carnifice, ad sumendam de eo pœnam distineretur, occurrit is, à quo cædes facta erat, & delictum in se confessus, liberato eo, qui damnatus erat, cordis à se factæ pœnas ultro luit. *Hæc ille d. loc.* Sic homicida Joannem, Ducem Bavaræ, Hollandiæ quondam tutorem, veneno de medio tollens, abique quæstione delictum est confessus, *Crantz. in Saxon. lib. 11. cap. 12.* ita apud Sophoclem in Oedipo tyranno, Oedipus nimis anxie in occisores Regis Laii inquirens, inde indicis ipse homicidii gravatus fuit, nec immeritò, *Sophocles d. loc. pag. mibi 118. ibi:* respondente Tiresia te ejus viri interfectorem esse dico, cuius interfectorem quæris, &c. *Marc. Brin. in Meturis, refert, lanium quendam, qui noctu vocem incertam audierat, aliquoties sibi dicentem, minis additis, ut surgeret, obviamq; sibi quemvis factum, accepto cultro jugularer, post facinus confestim sese obtulisse judici, ut pœnas de se sumeret, judicem verò inquirentem & experientem, quod occidisset lusorem qui domum nummis perditis, transiens violasset imaginem Salvatoris, fronte sacro immisâ, atq; capite simulacro sic inhaerente, ne inde divelli posset, lanium senem & Podagricum absolvisse, vide Joan. Wolff. tom. 2. lect. mem. pag. 658. vide exemplum penes Lucianum in Toxari. ubi Demetrius pro Antiphilo sacrilegii accusato, at innocenti, sese exponit amicitiae jure, utriusq; tandem mirro fato succedente, liberatis. Quod verò jure Canonico sancitum extat, ad intercessionem viri boni mitius puniendum reum, c. clericos, 1. dist. 1. ibi: pro amore Dei & tuo, & c. veniam, 33. quæst. 9. ibi: tam bonis, quam charis, &c. non huc spectat, neque audiendi sunt, qui statuunt criminolum, sive oblique per crebras*

crebras interpellationes, siue directò se offerat magistratui, impunè relin-
 6 quendum, vel ad minimum † extra ordinem puniendum, non aliter, ac si
 7 patre filium criminofum deferente, sistenteq; iudici, † filius veniam confe-
 quitur, *l. milites, §. desertorem, ff. de re milit. Salicet. in l. 14. C. qui accus. non poss.*
ego in lect. meis feud. cap. 8. Theodor. & c. in finc. in resp. de process. contra sag.
null. instit. num. 421. & seq. ibiq; Wilhelm. Anton. in claus.

Pertinet huc historia Ælian. c. 34. lib. 1. Homo quidam (ait) genere
 Mardus nomine Rhacones, filium habebat nomine Cartonem, qui Magos
 & sapientes multis damnis affligebat, primum igitur pater eum instituere,
 erudire & verbis reducere in viam tentabat. Verum cum ille non admitteret
 8 disciplinam, & quodam tempore vicini iudices eo venirent, ubi sedes suas †
 habebat adolescentis pater, ille comprehensum filium, & manibus in tergum
 reuinctis, ad iudices adduxit, ibi quæcunque unquam per audaciam deliquis-
 set cum accusatione commemoravit, & à iudicibus postulavit, ut adolescentem
 ad mortem raperent. At illi animis consternati suis sententiis eum con-
 demnare noluerunt: Sed utrumq; ad regem Persarum Artaxercem adduxe-
 runt. Mardo verò instanter filii supplicium urgente, rex, ait, potiusne es etiam
 ferre, ut filius in tuo conspectu vitæ privetur? qui respondit: Maxime, quo-
 niam cum in horto nascentium lactucarum surculos amaros defringo & am-
 puto: tantum abest, ut dolorem ex comater ipsorum lactuca patiatur, ut et-
 iam magis efflorescat, item magnitudine & dulcedine plus augeatur ad eun-
 dem modum, ego, ô rex, cum vi-dero eum, qui meam familiam lædit, & vitæ
 fratrum officit, obstatque vitam admittere, & à suis in ipsos injuriis prohibe-
 ri, etiam ipse amplificabor, & reliquos mei generis similiter mecum prospe-
 ram fortunam agere conspiciam, quibus auditis, Artaxerces Rhaconem col-
 laudavit, & in Collegium regionum iudicum adoptavit, his verbis præsentem
 allocutus: Qui tam severè & justè de propriis liberis sententiam audeat pro-
 nunciare, omninò etiam in alienis criminibus incorruptum & sincerum ju-
 dicem se præstabit, adolescentem verò præsentem culpâ liberavit, gravissimam
 mortem interminatus, si præter antecedentia peccata dehinc simili in flagi-
 tio deprehensus fuisset. *Hæc ille.*

Porro de diffidatore, hoc in specie statutum constat, ut si quidem spon-
 te magistratum accedat, seque ad pœnam offerat, pœnæ mitigatione dignus
 censetur, ita tamen ne sine morte naturali, qua diffidatores in genere ple-
 9 ctuntur, † dimittatur, sed pœna capitali honestiori afficiatur, ut si rotæ vel
 furcæ pœna statuto esset plectendus, gladio saltem feriat, Pet. Heig. q. 32.
n. 45. p. 2. quanquam scabinis Lipsensibus alias placuerit, referente Berlichio
p. 4. concl. præct. 23. num. 2. pœnam mortis diffidatoribus ante consummatio-
 nem delicti nedum dictitandum, siue diffidator sese offerat siue non, *allegante*
constit. Saxon. tom. 2. p. 4. quod quoq; in plagiariis imò & assassiniis receptum
 esse

esse passim † confitentur. Hipp de Martil. *consil.* 105. Danthoud. *in pr. cap.* 83, 10
num. 8. Beult. *in l. admonendi. latè & eleganter* n. 1179. *ff. de iurejur.* Jul. Clar. 5.
sentent. § fin. q. 6. c. 21. hactenus verò prodest hæc oblatio, & spontanea con-
fessio, modò ea ante capturam & rigorosam † inquisitionem fiat, Coler. *in* 11
decis. Germ. decis. 222. Heig. *d. q. 32. p. 2. num.* 42. qua cautelâ Coracoras utens
dux latronum Hispaniæ se sponte obtulit Augusto Casari, decies sestertium
edicto promittenti ei, qui Coracoram ad se deduceret vivum vel mortuum.
Coracora inquam seipsum † obtulit imperatori, atque ex edicto præmium 12
poposeit, quod præter delicti veniam quoq; est consecutus, Bodin. *s. derep.* 1.
Spectabile locus insignis Aeneid. 9.

Me, me, adsum qui feci, in me convertite ferrum.

O Rutuli mea fraus omnis, nihil iste nec ausus

Nec potuit, &c.

Erratum de hoc capite.

CAPUT XV.

DE INDICIIS, QUÆ EX SIMVLATA COECITATE,
paupertate, surditate, claudicatione, & furore ficto
emergunt.

SUMMARIA.

- | | |
|--|--|
| 1. Mors mala torrens quiescit. | 8. Natura ad malum inclinans, difficulter
resistit. |
| 2. Historia de fratre Marcello falsas indul-
gentias vendicante. | 9. Reo, in furorem verum incidente post ca-
pitulationem, an quaestio & poena remittenda? |
| 3. Historia quendam mendicem aliquando
Gasterga delinquentem. | 10. Declaratur hoc historicus. |
| 4. Proditorum & exploratorum, solent ut plu-
rimum fingere prætextus affectum. | 11. De viris egregiis furoribus simulantibus,
notabiliora. |
| 5. Quomodo eugenes cessante interitus ch-
ritas, Euthymus barometris simulatores verbo-
rum progremitus verba inquirendam sit? | 12. De Alexandro VI. quod filio, huc ste-
phano simulatores vide ibidem. |
| 6. Quibus talibus premantur stultitiam
simulantes audiat. | 13. De viris egregiis, sub miranda simula-
tionibus sese custodia liberantibus. |
| 7. Argumentum a minori ad maius in cau-
sa iudiciorum officiosius stringit. | 14. De Paulo quarto, alapam Cardinalis
daturus. |

Indicium quoq; non leve † præbet maleficiorum, quoties diffamatus vel
cecitatem, surditatem, claudicationem, paupertatem, stultitiam, furorem, vel
ejusmodi quid affectuum simulaverit, non tam quod tale factum per se deli-
ctum generet, *const. crim. Car. V. art.* 39. Joachim. Stephani *de jurisd. Grec.* c. 15.
Heig. *quest.* 27. lib. 2. ad atrociora teum invitans facinora, secundum brocar-
dicum: quibus mens mala est, eos ad alia scelera conatus instruit, Sophocl. *in*
philost. pag. 412. vel mala mens ad quavis patranda suadet, Pet. de Suav. *in hi-*

L

storia

storia Concil. Trid. lib. 5. pag. 518. quàm quod tanta Dei & naturæ illusio, cuius-
 2 vis † non appareat malitiæ & improbitatis plena, *d. const. Car. V. art. 39. ibi:*
 Desgleichen soll ein jede Obrigkeit / auff die verdächtige Bettler vnd Landfä-
 rer / auch fleißig auffsehendes haben / 1c. Sic Marcellus frater minorum ejus-
 modi affectus simulabat, cum incarceratus Venetiis ob falsas indulgentiarum
 bullas dilaberetur, Crantz. *in Saxon. lib. 11. cap. 16.* de quo infra. Göttingenses
 3 actu & stratagemate mendicantium colluviem, quæ ut plurimum simulatos
 affectus morbosq; præterdit, ne proditiōe, † vel annonæ defectu reddere-
 tur urbs hosti præda, expulerunt ignavum pecus, obsidione cincti ab Ottone
 duce de Leina. *idem Crantz. in Saxon. 10. cap. 14.* Experientia quippe rerum
 magistra abundanter attestatur, proditores, exploratores, incendiarios, la-
 trones, hostesq; reipublicæ nefandiores simulatis affectibus, ne facilè co-
 4 gnoscerentur, passim fuisse grassatos, majoresq; † clades, uti scopuli marini
 sub aquis latentes, damna majora dare solent, intulisse, ut ait Lucill. *in au-
 thol. c. 2. recess. August. de anno 1500.* Von Bettlern vnd Ziegennern / *ibi:* nach
 dem man glaublich anzeigen hat / daß sie erfahrene Außspäher vnd Vertundo-
 schaffter seyn / 1c. eadem verba repetuntur *in Reformat. Polit. Aug. de anno 1530.*
 & *de anno 1548. Constit. Saxon. Elect. Augusti,* von Bettlern / *ibi:* zu dem wer-
 den wir berichtet / daß etliche / vnter dem Schein des Bettelens / sich allerley bö-
 ser Handlung befleißigen / 1c. Conf. Joh. Jacob. Speidel. *in notab. jur. hist. pol.*
 5 *lit. B. n. 34. verb. Bettler.* aded ut dubium † non sit, quin in simulatores mor-
 borum, affectuum, rectè inquire, & uno, fortè mendaciorum, quibus scatent,
 indicio accedente, quæstionibus examinari jure queant, *d. const. crim. art. 39.*
arg. reform. polit. de anno 1548. von Bettlern vnd Mißgängern / *l. unic. C. de*
mendic. valid. lib. 11. Damhoud. *in pr. crim. c. 11.* exinde Plato *de ll. lib. 11.* in civi-
 tate nemo mendicus existat, & *de Republ. cap. 4.* in qua civitate mendicos vi-
 des, ibidem fures, latebras quærentes, latrones, sacrilegos, & hujusmodi sce-
 lerum artifices reperiri dixeris, &c. De stultitiâ simulata, von Schalschnar-
 ren / 1c. eadem agunt cōstitutiones, qui non nisi in principium aulis, prodito-
 rum latibulis, uti scribit Waremb. ab Erenberg *de fieder. pag. 244.* tolerantur.
 De Dionysio Tyranno refert Vict. Strigel. *in Exod. c. 12. pag. 107.* quod habue-
 rit ejusmodi genus hominum in aulâ, qui sputum tyranni ore exciperent, af-
 6 firmantes † id necesse dulcius esse. Gualterus Mapes Archiepiscopus Oxo-
 niensis Angliæ, scurras ejusmodi fovit, cum primis verò aliquem literis in-
 structum, inter quos unus fecit comædiam, introducens Regem pro Jove,
 Papam pro bove, nonnunquam Plutone, prælatos pro Pilatis & animalibus
 brutis, Joan. Balæ. *in Catal. script. de anno 1531.* Joh. Wolff. *tom. 2. lect. mem. pag.*
710. & refert Ant. de Guevarâ *in epist. aur. pag. 158. german.* quod reges sibi in-
 vicem dono transmiserint, ganze Schiff voll beladener Narren / 1c. adde *const.*
 1530. *1.* von Schalschnarren / *ibi:* aber andere Schalschnarren / so Churfürsten
 vnd

und Fürsten/mit Diensten nicht vermand / und wider obbemelte Ordnung im
Reiche befunden/soßen nicht gelitten/besondern durch eine jedere Obrigkeit/mo
die betreten/gestrafft werden/it. Si coërceri debent, quidni in ipsos inquiri de
maleficiis? quod t minus est, cum argumentum hoc affirmativè omnino 7
concludat, l. *fin. qui etat. lib. 10. cap. cum in cunctis, ext. de elect.* Eberh. in *Top. à*
minori, ubi contendit, quod argumentum à minori sit necessarium in deli-
ctis, quæ tendunt ad eundem effectum, *num. 3.* nempe, ut de facinorosis judi-
cium reddatur, l. 3. *ubi Dd. C. de Episc. aud.* cum enim ingenium humanum se-
mel ad malitiam dilapsum, una ad improbè agendum, viâ præclusâ, aliam fa-
cile reperiet deteriorem, quia in pejus natura semper ruit malitiosa, Petr. de
Suav. in *hist. Concil. Trident. lib. 1. pag. 95.* Crantz. in *Wand. lib. 14. cap. 3.* hoc
genus t hominum (de *pirasis aut*) posteaquam ad prædam semel armatur, si 8
non potest ab hostibus, certè ab obviis quibuscunq; requirit, unde vivat, ne
invanum laborarit, &c. Lacedæmonienfes fatuos ejusmodi uti impostores,
& flagitiorum quorumvis reos, vel ad minimum indicatos, vel quæstioni vel
pæne pro re natâ subjecerunt, Ant. de Guevara fures & latrunculos appellat
id hominum genus, in *epist. pag. 157.* Aliàs reo in furorem incidente & quæ-
stio intermiti, etsi furor supervenerit, post sententiam capitalem executio
suspendi debet, Bald. in *l. humanitas, C. de imp. & alius subtit.* nisi, ut quidam
distingunt, crimen t commiserit exceptum ac nefandum, Bart. in *l. si servum, 9*
ff. si ex nox. caus. agat. cum etiam ipsæ bestię nō propter peccati conscientiam,
sed indignam factō, quam refricant memoriam, pœnas luant capitales, adeò,
ut anno nono, Cæsaris Nicephotis, monachus quidam stricto irruens ense
in palatium Constantinopol. caputq; Augustini hostiliter insequens, è vivis
suscubatus, Wolff. *cent. 9 pag. 1. lect. memor. pag. 215.* Hadrianus t verò apud 10
Tartaconem spaciatus per viridaria, servo in se cum gladio furiosius irruenti
pepercit, medicis potius curandum hominem tradens, Ælian. *Spart. in vita*
Hadriani. Præterea viros egregios (qui calus ad consequentias vel pœnas
non trahendi sunt) furores t simulasse refert Plutarch. in *vita Solonis. uti Solo. 11*
num. Lærtius in *vita ejus*, Ulysses, ne ad bellum Trojanum proficisceretur,
Petr. Roiz in *decis. Livian. decis. 1. num. 123.* (nota hic locum Ulpiani in *l. 6. ff.*
de cur. fur. dand. plerq; furorem fingere, statuētes, quo magis eo commento
necessitatem munerum civilium effugiant) L. Junium Brutum, qui inde Bru-
tus dictus est, quod brutorum instar posset simulare gestus, Liv. 1. *de cad. 1.*
Pogg. Flor. *de mis. human. condit. lib. 2. pag. 47.* Moysen, Judæorum ducem, ut
commissorum vel committendorum impunitatem sibi compararet, Tira-
quell. *de pen. caus. 2. num. 4.* Davidem, ne ab Ach, Philistinorum Rege inter-
ficteretur, 1. *Sam. 1.* Bonifac. VIII. à Philippo Pulchro, Gallorum Rege, per
Nognaretum bello captum, quem reverà dementem fuisse existimat, Bodin.
de Republ. 1. cap. 10. Roscium Romanum, tempore Syllæ Dictatoris & Cice-
L 2 ronis

ronis, Romæ degentem, cui quotidie ex arario publico drachmæ 1000. erogabantur, Leonh. Turn. in *Apol. contr. Gripsw.* unde diverbium: *Judicare facilius esse, quàm agere Roscium*, Guil. Valent. Forst. in *præmiss. disp. de act.* Blond. de Roma triumphante, cap. 3. scribit: Quod Romani æquè salaria constituerint histrionibus uti militibus, & quod sæpenumero pro una Comœdia in theatris publicis habitâ numerati sint mille sestertii, fiscus enim non populus satisfaciebat rebus hisce ludicis, quib. nullus actor sese immiscebat, nisi decreto Senatus, certæq; leges præscriptæ erant actoribus. Posthac, quando degenerarent facetiæ & sales publici in malitiam & scandalum populi, omnes gesticulariores, tibicines, circulatores lege latâ expulsi sunt Româ. Cæsaris Augusti seculo Pilas, Tranquilli, Phanius, uti gesticulariores eximii floruerunt, utrique ab utroq; Cæsare fustibus cæsi & deportati fuere. Marcus Aurelius, Lamberto prælidi in Hellesponto transmisit tres naves morionibus plenas hac cautelâ & mandato, cujus tenorem idioma germanico expressit Guevara d. loc. Nachdem nun diese Schalksnarren werden an das Land getreten seyn/ist meine Meynung/dasß du sie auff freyem Fuß stellest / vnd ihnen nichts abnehmeest / sondern sie ernstlichen ermahnest / dasß sie hinfürter ihre Schalksnarzeren keines weges mehr siben noch brauchen sollen / wofern sie aber das Widerspiel theten / alsdann magstu sie am Leben straffen. Vor allen dingen aber will ich/dasß du sie zu der Arbeit anhalteest / vnd ihnen keines weges den Müßiggang verstatteest. Dann der Müßiggang ist ein Mutter aller Laster vnd Ergötzungen/die in einer Statt entstehen können. Die Schalksnarren können billicher sagen/dasß wir Narren/vnd sie verständig seyn / dann weil wir ihnen schencken / so können wir die jenen nicht für Narren halten / welche vns betriegen / vnd von vnserm Schweiß wissen zu leben. Ob schon wir von vns selbst viel/von den Schalksnarren aber wenig halten / so sag ich doch / dasß sie billicher vnseren Verræ außspotten/ als dasß wir vber ihre Vort lachen. Dann sie machen ihnen vnser Gut besser zu nus/als wir vns ihre Thorheit.

Nihil hic de gesticularioribus occultè & clam grassantibus dicam, qui longe nocentiores sunt manifestis erroribus, uti scopuli sub unda latentes plus nocent, quam qui eminent, nihil de magnatibus hac lue infectis, & exinde totam rempublicam sceleratè fallentibus dicam. Nota est quod citra injuriam scriptum esto: Prodigiosa simulatio Alexandri VI. quem egregiam insignemque simulatorem appellat Guicciard. lib. 6. Waremb. ab Erenb. de 12. foed. pag. 215. per ministri incuriam † epoto veneno, quod aliis dari jussèrat, denuum extinctum, Ranzov. in tr. astrolog. pag. miki 284. Cujus filius eandem callens artem, judicio publico damnatus, ut lueret pœnas, confellarium suū jugulavit in custodia, & indutus veste ejus liber evasit, Laurent. Faust. lib. 3. de 4. monarch. p. 237. astutia edoctus Marcelli fratris, de quo paulò ante ad mortem se ægrotare simulantis, receptamque, uti ajunt, conscribentis, qui præparata

paratâ porione rogavit ad se dimitti fratrem ordinis minorum, ut coram Deo
 sinceram faceret moriturus conscientiam, adventantem ad se in carcerem fra-
 trem blandè invitât, ut potum suum degustare non detrectaret, frater nihil
 doli veritus, bibit, nec diu post in somnum solvitur gravissimum: Marcellus
 detractâ illi veste monachali, ipse induitur, & clamans carcere extrahi posseit,
 extrahitur reas, & cum cucullo alieno dilabitur. Joan. W'olfi. *1. lect. memorab.*
cent. 15. Sic Wenceslaus ob pigritiam & luxuriam exauctoratus, cum secunda
 vice † teneretur captivus a fratre Sigismundo, sumpto mendicantium ha-
 bitu evasit, à virtute Caroli quarti patris longè alienus. Laurent. Faust. *de stat.*
Daniel. pag. mibi 231. Sic Johannes 23. sub Concilio Constantiensi, quod ipse
 met edia erat, habitu laicali clam se subduxit, vulgò diabolus incarnatus di-
 ctus, Herbrandus *de miss. pontific. pag. 36.* Joh. Bar. *in vit. Joan. 23.* de fure amen-
 tiam vel potius obliuionem Sathanicam, simulante hæc scribit Joan. W'olfi.
tom. 2. lect. mem. pag. 1009. Landesberge (oculatus testis hæc refero) erat
 auriga, qui parochum accedens dixit: Aliquoties me Sathan ad tuas usque
 januas comitatus est: sed neque ipse ingreditur, neq; ingredi patitur. Cumq;
 aliquandiu hæc fraude uteretur, atque tandem in furta incidere, deprehensus
 ait, se à demonio agitatam hæc fecisse, & insaniam finxit. Vocantur Jesuitæ,
 qui dicunt illam obliuionem, adhibent igitur varios exorcismos, verum nihil
 proficiunt, quo etiam plura adhibent crucis signa, cò majorem ille fingeat
 insaniam. Tandem Rector Landipergensis, multis preculis & characteribus
 adhibitis, à tergo agnum ceterum illi alligans, imperat dæmoni, ut in nomine
 B. Mariæ egrediatur, Dæmon respondit Cruxio: (sed hoc nemo, nisi ille au-
 diebat) non egrediatur, nisi hominem hunc vestris intercessionibus à fune li-
 beraveritis. Hoc autem omnes astantes furem dicere audiebant: cito sana-
 ret, si apuduli prexaturos esse possem. Postquam igitur Jesuitæ polliceren-
 tur, se suis intercessionibus illum liberaturos: ibi continuo convalescit, quie-
 tas sedet & nitit. Cum verò Magistratus secundum juris rigorem cum ipso
 agere, illumq; supplicio afficere vellet: Jesuitæ inuito ad principem supplicii
 libello illum a rete liberarunt. Qui liberatus ipse met confessus est, se omnia
 ista finxille tantum, quia liberationem ipsi Jesuitæ promississent. At Jesuitæ
 hoc pro miraculo in vulgus sparserunt, agni Dei imaginem ceræ impres-
 sam nunc commendantes, illamq; ingentem copiam vendentes. Hujusmo-
 di conficta miracula innumera dilemmant, abique pudore: licet plerique
 sciant, hæc dolo & fraude potagi. *He. ille.* Sic Bartolus *in tr. de testib. an §. op-*
posita. num. 4. se à nam majoribus accepisse, ait, Perusii, unde illi origo fuit,
 quendam fuisse, qui fraternam eadem, simulatâ per biennium amentia, in-
 terfectore fratris occiso, dum eum dementem, ut simulabat, creditum cave-
 ret, altus est. Vide Petr. Roiz. *in decis. Lituan. decis. 1. num. 122.* Deniq; amen-
 tiam vel pietatis zelum an præ se tulerit Paulus quartus, Cardinalem D. Jaco-

bi Papam ad Cathedram sedentem, necessitatis ergo allocuturū, manu quasi
 14 alapam daturus esset Cardinali, † avertens, Petr. de Suav. in d. *histor. Concil. Trident. pag. mihi 463*. Audax Hildebrandus adhuc Archidiaconus Romanus colaphos aliquot impexit. Alexandro 2. in *sacrar. Wolff. tom. 2. lect. memb. pag. 711*. Ille Pontifex Ferdinandum I. Cæsarem gloriosissimum hæreseus proclamavit, quod calicis communionem Austriacis suis concessisset, legatos imperatoris carceri includens, referansque literas Cæsaris, ad se non pertinentes, *Idem lib. 5 pag. 470*. hic Papa inquisitionem contra Lutheranos nervum pontificatus esse consuevit dicere, arcanumq; Pontificium. *Idem d. loc.* Deniq; de indiciis adversus monachos mendicantes, & minores receptis, agit Pogg. Florentin. *lib. 1. de miser. human. condit. pag. 39. ibi*: faterer felices illos, si tales essent, quales volunt videri, sed longè interior vita distat ab ostentatione, seditiosi quidam servientes ambitioni, importuni, maledici etiam in suæ professionis viros sæpissimè deprehenduntur. *Hæc ille. Ludovic. II. Rex Gallia veneno suffocaturus fratrem Aquitanum, monachi opera adhæc usus est, anno 1471. qui propter hoc scelus fulgure cœlesti tactus, mane jacuit in cubiculo instar carbonis niger, & lingua exsertâ semipedis longitudine repertus, Jacob. Majer. in Chron. Flandr. Wolff. tom. 2. pag. 913.*

CAPUT XVI.

DE INDICIIS, QUÆ EX PRÆPARATIONE INSTRUMENTORUM, quibus vulgò delinquentes utuntur, descendunt.

SUMMARI A.

1. Si quis arma sibi comparavit & in vicinia subsecutum est homicidium, indicium contra emtorem concurrentibus aliis indiciis exoritur.
2. Sic qui sibi præparavit vel emisit alia ad delinquendum instrumenta apta, indiciis premitur.
3. Quanam hinc indicia vel ad furtum perpetrandum vel commissum, ad veneficia faciendâ vel facta resultent?
4. Exempla hæc de re referuntur.
5. An iudicia quæ adversus viros stringunt, ad delicta foeminarum extendantur?
6. Vtrum à foeminâ exigendum sit iuramentum.
7. An foemina naturâ male sint?
8. Foemina delinquentes mitius puniendâ sunt, & quâ de causa?
9. Speciosa de fulgore armorum militarium.

1 Aliud indicium ad † torturam est, cum quis pecunia vel ipse vel per alium, arma, aliave instrumenta ad delinquendum apta & idonea sibi comparaverit, fabricaverit, vel fabricari fecerit instrumenta ejusmodi nociva & noxia in loco suspecto vel etiam conspicuo.

Quales sunt schalæ, Carer. in *pract. crim. pag. 65*. ferramenta, adulterini
 claves

claves ad furta † committenda, ossa humana, candelæ incantatoriae ad veter-
num insolitumque somnum hominibus inducendum, si fomites ad incen-
dia, si de herbis venena, ex infectis bufones vel araneæ colligantur, exindeq;
damnum, noxa vel interitus † alicujus animalis sit subsecuta, homine quæ-
stioni subjugando, existente leviori, & quæ sit conversari solita cum impro-
bis, qui flagitii ejuldem communi hominum judicio censebantur rei, *argum.*
const. crim. art. 25. Bart. in l. 4. ff. ad L. Jul. & in l. fin. n. 6 ff. de qq. Fr. Brun. de in-
dic p. 1. quest. 4. Blanc. de indic. in d. l. fin. ubi dicit, se vidisse, † quod quidam
fecerit experientiam super armaturâ cum pugione an pertransiret? qui die
sequenti hominem occiderat, & subdit, quæstioni subactum fuisse, confes-
sum, quod ideo pupugisset armaturam, quo periculum faceret, an pugio et-
iam per ossa humana transireturus esset. Meo tempore de binis, Græcis natione,
Heidelbergæ, singulare pietatis votum allegantibus, supplicium sume-
batur, qui adsciverant sibi famulum itineris comitem, quem securi, compa-
ratâ sibi in proximo oppido, ubi in confinibus cadaver cum securi sanguine
asperfa reperiebatur, trucidaverant, vide Carer. in *pract. crim. pag. mihi 65.*
ubi tradit, quod ad fundandum hoc indicium præstet, ut securis vel gladius,
quo quis occubuit, probè dignoscatur quoad mensuram, eaq; facta collatio-
ne cum vulnere provide etiam chyrurgis adhibitis consideretur, posito casu,
quod securis vel ensis esset repertus in loco patrati homicidii. *Hec ille.* Porro
cum Witebergæ studiosum agerem in Saxonia Electorali mulier infanticidii
rea nec immeritò existimabatur, quod funiculus in lecto ejus inventus esset,
quando partus occisus crederetur, re quæstioni submissâ, facinus mulier ul-
trò confitebatur, & quæ adduci possent exempla alia, quæ prætermitto.

Sed quia de muliere jam † dicere cepimus, haud inutiliter formari the-
ma potest impræsentiarum: Utrum indicia, quæ in genere & indifferenter
induximus, ad scæminas delinquentes, pari ratione pertineant? Quod vide-
batur in dubium vocandum esse, auctoritate Accursii in l. 8. ff. de edend. refe-
rentis, dolum non præsumi, ne velatam culpam quidem in muliere: At sine
dolo & culpa delictum non committitur, indicia delicti non subsistunt, quia
actor dolum in ipsis indiciis latentem probare tenetur, pro re natâ, quâ de re
alibi. Accursii glossam à plerisq; receptam esse, testatur Bald. in l. fin. C. de jur.
delib. & in l. 8. C. de imp. & alius subst. dicens, quod in muliere non præsumatur
dolum, sed potius bona fides, mera & nuda simplicitas, quàm sexus imbecil-
litas scilicet inducit, idem in l. quicumq; C. de serv. fugit. ibi: quod si statusum pu-
niet dolum præsumptum, minus agatur cum femina, &c. Sed hæc utcunq; se
habent, jure tamen vix confirmabuntur. Quia lege constitutum non est,
ut quæ indicia adversus viros stringunt, contra scæminam non æquè militare
debeant. Erubescimus autem loqui sine lege, l. 9. C. de collar. Imò quoties sta-
utum etiam pœnale, quod alias strictè explicari debet, homines meminit,
inde

inde fœmina continetur procul omni dubio, & nedum extensivâ, sed genuinâ verbi significatione, Joh. Gœdd. in l. 1. de V. S.

2. Quod fœmina ad delinquendum propter eâdem sexus imbecillitatem proclivior sit & pronior viro, adeò, ut Justin. in Novell. de rupt. §. quæ vero, jusjurandum † idcirco remittat mulieri, ne facilius in perjurium prolabatur, abrogata ibidem L. Julia Miscella, quæ exigebat juramentum, in d. eandem rem est, textus in auth. ut sine prohib. mar. §. quia verò multam. Ubi quoniam similiter compertum habebat Imp. mulieres toties pejerare, quoties jurejurando quicquam adferant, constitutionem priscam, quæ juramentum quoque exigebat, abrogavit. Idq; communi & optimâ ratione, qua placuit, ut quando verisimilis præsumptio stringat, aliquem pejeraturum, nunquam eidem deferatur juramentum, c. Clericos, de hab. cler. Panorm. in c. questioni, & ibi Philip. Franc. de appell. prout in simili de clerico constitutum extat, ne ab ipso juramentum exigatur, de non revertendo ad mulierem adamatam, scilicet, quia illud propter carnis fragilitatem vix servaturus sit, Joh. Neviz. in Sylv. nupt. quæst. 1. an sit nubend.

7 Cætera † flagitia, quæ fœminis ut plurimum adhærent, nemo unquam dubitavit, quin severè tam in indicia, quàm supplicia fœminarum sit animadvertendum, quia multis grassantibus exemplo opus est, uti factum Fabio Maximo, Romæ existente ædile, mulieres enim veneficiis ita aërem corruperant, ancillula quapiam facinus hoc execrandum detegente. ut millia aliquot hominum inde periissent. Justin. Gobler. in comm. ad const. Car. V. artic. 36. quarum tunc centum & septuaginta damnatæ fuerunt, quæ res prodigii loco Romæ habita est, non res nova nec inusitata vîsa Apulæo, qui hujusmodi delicta vocat, lib. 9. familiares mulierum artes. Quapropter Propert. lib. 2. ad mulieres fatur:

Sed vobis facile est, verba & componere fraudes,

Hoc unum didicit fœmina semper opus.

Et Plautus in milite.

Tecum ipse nunc evolve fœmineos dolos

Mulier, dedit natura cui primum malo

Animum, ad nocendum pectus instruit dolis.

Nec dissimulandum tamen est, quin incauta mulierum fragilitas sit in causa, quod fœmina delinquens puniatur mitius, l. sacrilegii, ff. ad l. jul. pecul. l. si adulterium, §. stuprum, ff. de adult. & c. sicut. de homicid. c. 32. quæst. 6. ubi dicitur: tanto gravius puniendos esse viros, quanto magis ad eos pertinet, & virtute vincere & exemplo regere fœminas, adde l. quisquis, §. ad l. jul. Majest. proinde Thomam de Aquino 2. q. 163. statuissè constat, Adam plus peccasse, quàm Evam, cōsideratâ persona peccantium, quoniam ille erat conjuge perfectior: quo negat Alphons. Tostat. ingen. Tom. 1. Plin. lib. 8. natur. histor.

scribit:

scribit: leonem, quando sævit, in viros plus, quā in fœminas fremere, veluti quem natura docuerit fœminas clementius, quam mares, tractandas esse, vide Andr. Gail. lib. 1. de pac. publica. cap. 1. n. 37. & seqq. & in primis Theodor. Neimfang in Resp. jur. de process. cant. seq. null. inst. n. 442. & seqq. ibiq; Dn. Wilhelm. Antonii in claus. Quanquam Carer. in pract. crim. hoc omnino neger. adeo ut quoque masculinum prohibitivum concipiat fœmininum in statutis pœnam irrogantibus, evincens, nullo juris textu probari posse illam pœnarum mitigationem quoad mulieres, nec unquam pœnarum differentiā quoad committentes fuisse introductam, præterquam in causa L. Corneliæ, ubi nobiles deportantur, servi bellis obijciuntur, l. 3. l. pen. ff. ad L. Cornel. de Siscar. nec non respectu offensorum, ubi pœnæ potius exasperantur: nam qui Comittem, nobilem, Doctorem, equitem occidit, severius coërceatur, quam qui rusticum occidit, Carer. ante pag. mibi 118. ubi inter cætera evincit, quod manum violentam inferens doctori, manus pœna puniatur, Rebuff. in tr. concord. pag. mibi 109. igni concrematū fuisse ait privatum hominem, advocatum regium manu pullantem. Sanè si nullæ, excepto illo casu, pœnarum mitigationes, quorsum totus ille tractatus nobilissimus Tiraquelli de pœn. qui tamen nec jure vacat, nec usu est explosus: Porro ad hoc indicium spectat, ut si quis nummos mutuo accepit ad paranda arma. Idem Carer. pag. 63. Bart. in l. 4. ff. ad L. Jul. Majest. qui latè hoc indicium explicans, ad parandos equos milites ad vim publicam inferendam, Brun. de ind. vers. item sunt, Carer. d. loc. Sed ut ad armorum præparaciones redeamus, distinguenda sunt & tempora & personæ circa indicia relata; quantum enim belli tempus concernit, ubi pravi pariter ac frugi concurrunt ad vexilla, milites, tympana quæ occultam fœminandi in bello vim habet, sonante, judicia hæc omnia silere existimo, cum necessitatis lex requirat, eo statu arma cum primis sibi vindicare, præparare, at quo ad terrorem hostis fulgidiora appareant, exactè prepolire. Unde Deut. 32. si acvero, ut fulgur, gladium meum: Extant plures loci in eam sententiam in sacris literis, ut Abuc. 3. Nahum. 3. Psalm. 7. 1. Maccab. 6. adeo ut turpis & impolitus haberetur miles, qui impolitis & parum nitidis armis non appareret, nec sese terribilem vel solo aspectu hosti præberet, Alexand. lib. 17. gen. dier. c. 13. Unde Virgil. 9. Eneid.

Rotat enses
& iterum.
Fulmineum.
Flammamq; vomentem.
Flammiferumq; enses, &c.

Vide Joh. de Pined. in Job. cap. 20. vers. 25. & Vopiscum pag. 273. ibi: arma terfa sunt, ferramenta fauciata, calceamenta fortia, vestis nova veterem excludat, sed non de amicorum lacrymis, sed hostium prædis, equum saginariam suam defricet, & in omni parte sit mundus, Besold. de jure belli, pag. 122.

M cum

cum è contra arma heberia, quæ diuturno ocio, vel militum desidia contra-
 8 xerunt rubiginem, reprehensione digna, idem d. loc. pag. 11. Planè † arma mi-
 cantia adeò in precio habuit vetustas, ut acinacem pro Deo coluerit cæcâ ar-
 morum veneratione, quâ de rep. 2. cap. 2. vide Lucian. in Toxari. pag. 106. ibi:
non per acinacem quicquam sum mentiturus, &c. In Quintilium Varum à Ger-
 manis delusum, post Densi funera, scribit Luc. Flor. Epit. 4. in fine. At illi (Ger-
 mani) qui jam pridem rubigine oblitos enses, inertesq; cernerent equos, ut
 primum & sæviora armis jura viderunt, arma corripiunt: improvidum &
 nihil tale metuentem improvise adorti, cum ille (ô securitas) ad tribunal ci-
 taret, undiquè invadunt, castra rapiunt, & tres legiones opprimunt, &c.
 Hæc Flor.

9 Deniq; Atheas, † Scytharum Rex, per acinacem & ventum juravit, tan-
 quam res sacras & divinas, cum Ismeniam tibicinem optimum in bello ce-
 pisset ac jussisset canere, cæteris admirantibus & adferentibus: non melio-
 rem se audivisse tibicinem. Illo autem affirmante sibi jucundius esse audire e-
 qui hinnitum, tum ob animi & aurium rusticitatem & barbariem, quorum
 ille stabulis inclusus erat, hæc rudente asino quam suavi musarû voce dignio-
 res sunt, verba Joh. Spinæi de tranquill. anim. lib. 4. pag. 189.

CAPUT XVII.

DE INDICIIS, QUÆ ORIVNTVR EX MALEFICIO
 in vicinitate commissæ adversus vicinos loci, ubi delictum
 commissum proponitur.

SUMMARI A.

1. Quale indicium formetur impræsentia-
rum?
2. Quando hoc indicium maxime stringat?
3. Indicium unum nunquam ad torturam
sufficiens est.
4. Vicinus præsumitur scire facta vicino-
rum.
5. Vicini mores vicinorum cognitos habet.
6. Dictum testis de moribus alicujus homi-
nis deponentis valet, siquidem hanc rationem
reddidit, quia vicinus est.
7. Consanguineus præsumitur scire mores
consanguinei sui.
8. Qualiter adversus hospites repentinos su-
spectos hoc indicium extendatur?
9. Ob hominis unius delictum impunè re-
lictum sæpè ipsa universitates perire.
10. Magistratus non puniens delicta, peior
est flagitioso reo.
11. Commendatur jus dicent. l. 8. §. 1. C. de
vi publica.
12. Caroli primi judicium hac de re recen-
setur.
13. Delegati judices committunt crimen
læsæ Majestatis, qui delicta impunè relinquant.
14. Mors impii, Dei sacrificium.

1 ALIUD indicium † ad torturam est adversus dominum ædium, siquidem
 in ipsis vel juxta aut propè easdem delictum commissum allegetur, con-
 currentibus scilicet indicis aliis, ut quia dominus vel inquilinus homo levis
 sit,

fit, aliisq; illius vel ꝑ simili generis criminum notis turgeat, zu dem man 2
der verurtheilten Wiſſerbar ſich voll verſehen möchte / Hippol. Marſil. in pr.
crem. ꝑ. diligenter, num. 99. Bart. in l. 1. §. 65. ff. ad SCrum Syllan. (dico) concur-
rentibus aliis adminiculis: Etenim quod ꝑ nunquam ſatis ſuperq; inculcari ꝑ
potest, indicium unicum ad torturam raro vel nunquam ſufficiens eſt, pro-
inde vulgò dicimus, indicia non indicium requiri, conſt. crim. art. 27. ibidem:
derſelbigen argwöhnlichen Theil oder Stücke iſt keines alleine zu Rechtlicher
Anzeigung: darauſſ Pönnlich mag geſtellt werden / gnuſſſamlich / Menoch. 5.
p. 32. n. 24. l. dominus, ff. locati, atq; huiusmodi indicium ſignum quoq;
a nonnullis dicitur, Paris de Puteo in tract. ſynd. in verb. mandas, Marſil. d. loco,
num. 407. Blanc. de indic. ind. l. fin. num. 4. 12. ubi dicit: quod quando commit-
tantur delicta occulta, quorum authores vulgò neſciantur, magiſtratus ſo-
leant, capere vicinos, unde veritas procul dubio haberi queat, l. 15. ff. de inſtr.
& inſtr. leg. Bart. & Salicet. in l. fin. C. de 99. unde vulgata juris maxima, quæ di-
cit: Quod ꝑ vicini præſumatur regulariter ſcire ea, quæ in vicinia ſunt patra- 4
ta, vel ꝑ quod credantur, non ignorare mores vicinorum, l. de minore, §. pen. 5
ſede queſt. l. 28. §. 2. ff. de inſtr. & inſtr. leg. Auth. de teſtibus, quæ dicit: præſumi vici-
num ſcire bonitatem & legalitatem hominis, multo melius homine alio, Hieron.
de Cavallo in ſpec. comm. opin. contra comm. queſt. 808. num. 28. Proinde non-
nulli ex noſtris ajunt, valere ꝑ dictum teſtis, deponentis aliquem bonum 6
non ratione redditâ, quia eſt vicinus, gloſſ. & Dd. in l. 2. C. quoad ſiſc. vel princ.
&c. de conſanguineo idem conſtitutum jure legimus, l. 7. C. de integ. reſt. l. 37.
C. de liber. cauſ. l. 8. §. 1. unde cognati, Seraph. de Seraphinis in tract. de privileg.
jurans priv. 23. num. 118. receptius verò uti diximus, in vicino, quod etiam au-
thoritate Scripturæ ſacræ, ut Luc. 1. probat Tiraquell. de pra cauſ. priv. 23. n. 1.
ubi multa egregia de vicinitate collecta habet, vide Johan. de Pined. in Job.
cap. 22. v. 1.

Potè indicium hoc adverſus ꝑ hospites repentinos & ignotos, quos 7
ſuſpectos arbitramur, ſiquidem in hoſpicio vel juxta illud delictum commiſ-
ſum proponatur, ſtringit quoque fortiffimè: Quà de re exemplum præbent ꝑ 8
bini illi Hebræi apud Bunting. in hiſt. completa a Meibom. pag. mibi 339. Idem
adverſus graſſatores & prædatores publicos, ſi in vicinia ubi commorantur,
viatores ſpoliati vel occiſi fuerint, potiſſimum operatur: Sed hæc præſequi
pluribus, vix operæ pretium eſt, dormiente ubiſ pene locorum L. Corne-
liæ, vitiis in mores, hominibus in beluas merè lycantropéas mutatis. Subve-
rendum verò, ne quod antiquitati, juſtitiam temerè adminiſtrâti toties con-
tingit, quando ob hominis unius impunitam peccandi licètiâ ſæpe numero
perirent ipſæ univerſitates juſto & inveſtigabili Dei judicio, Germania pluſ-
quam ſero at ſerid ꝑ experiatur. Refert author citatus ob viri unius flagi- 9
tium expugnatas fuiſſe arces & orbes, viros principibus quondam gratiſſi-

mos ob unius vel alterius drachmæ spoliū fuisse cruci affixos, Bunt. *d. lib. pag. 429. & pag. 426.* Et refert ex Polybio, Pescennium Nigrum ob unius Gallinacei direptionem decem manipulos, qui raptum unā comederant, securis percuri jussisse, Joh. de Pined. *in Job. cap. 9. vers. 12.* adeo ut si quis de via in alicujus possessiones deflexisset, fustibus subiceretur, vel virgis caderetur, in conspectu omnium hisce verbis monitoriis: visne hoc in agro tuo fieri, quod alteri facis. Lamprid. *in Alex. p. 220* Joh. Jac. Speidel. *in not. jur. hist. pol. lit. K. n. 24. verb. Kriegsdisciplin. p. 590. ad fin.* Proinde Lang. *l. 7. pag. 773.* l'ordre & police furent tels entre eux (id est milites Montmorany) que son camp à ceux, qui arrivoient monstroit plus face & apparente d'une cite polio-
ce. Vide *p. 3. cap. de latrocin.*

Ecquis fari ausit, magistratum † in foro vel bello grandiora permittentem flagitia, ab ipso facinoroso abesse vel differre parum aut nihil, ipso facto, quo mandat, quo connivet hisce criminibus, incurrere notam, de his, qui notantur, &c. *text. expressus, in l. 8. §. fin. C. de vi. publ.* Ludov. Rom. *in sing. sing. 77.*
¹¹ ubi ait: magnum esse vituperium legistis, quod hic textus non familiarior & notior † sit illis. Unde Cicero *in Verrem*, non majus illum, ait, scelus concepiſſe, cum pœna spoliaret, cum tot homines innocentes necaret, quam cum tot sceleratos, tot tantisq. nefariis facinoribus coopertos dimitteret, vel
¹² quod gravius, sua sententiā absolverentur. Refert Andr. de Hœrn. Carolum I. jussisse judicem suspendi, qui latrunculum pœna manus ultem † multaverat. Ordinarios alios sive delegatos quantum attinet magistratus, illi si se-
¹³ gniter animadvertunt nec plectunt crimina provinciar, rei constituuntur vel læsæ majestatis, *l. 1. C. de privat. carc.* multantur † exilio, vel 20. auri libris,
¹⁴ *Novell. ut neq. mil. neq. fœd. l. 1. in fine ubi. Bald. C. de Monop. & l. si quis sepulchrum, C. de pub. latit.* nempe ne Dii sacrificiis † spolientur, quod sacrilegium spirat, mors impii verò est Deo holocaustum, Alphons. Toſtat. *3. reg. 39.*

Pinguior ulla nequit in actari victima summo

Quam meritis fieri victima grata Deo.

Dn. Bullæus *in pentad. consil. respons. 1. num. 10.*

CAPUT XVIII.

DE INDICIIS, QUÆ EX CELESTATIONE DELICTORUM PROFICIUNT.

SUMMARIA.

1. Qualiter quis teneatur manifestare coactus delinquendi vel ipsa delicta?
2. Tabula de Silypho penes inferos saxum volvente.
3. Vassallus domini secreta pandens beneficio privatur.
4. Socii suspecti in quæsi finē torqueantur?
5. Ob solam conspirationis scientiam nemo capitaliter plecti debet.
6. Vbi probationes desiderantur evidentes & legitima, indicia non sufficiunt.
7. Indicia

7. Indicia non poena sed questionis debent esse manifesta.

8. Examinatur lecti Pauli de Castro in l. su. C. de probat.

9. In causis modici praesentis fama aliquid probat.

10. Illustratur quodlibet propositum exemplo

quodam à milite Florentino desumpto.

11. Quid in usu practico obtineat, quando crimen iustis in habilibus probandum?

12. Posterora insunt prioribus, & vice versa.

13. A separatis male inferitur.

14. Explicatur l. 34. C. de adulter.

ALUD indicium est † occultae societatis, qua de re supra dictum est quodammodo, id est, cum quis haud ignarus flagitii alicujus atrocioris, ut 1
conspirationis in necem vel ruinam imperatoris vel imperii factae, crimen non manifestavit, aut si quidem impedire malum poterat, id intermisit, c. delicto de sent. excom. in 6. Menoch. i. praef. 89. & quanquam regulariter crimen commissum vel committendum indicare, adeoque quadruplatorem agere nemo teneatur, gloss. Dec. & Dd in l. culpa caret. ff. de R. j. quandoquidem secretorum revelatores ubiq; gentium odiosos extitisse, tam historiae quam res ipsa † contestantur, in tantum, ut antiquitas finxerit Silphum, qui deorum, 2
secreta manifestasse dicitur, apud inferos mitificè ex cruciari: fabula enim est, quod manifestator garrulus saxum ingens ad montis cacumen deferre, quod inde relapsum revolvitur & in sublime evehere teneatur, Valer. Maxim. de cult. deor. Cicero i. Tuscul. quaest. citans versiculum:

Saxum sedans nitendo neq; proficit lulum.

quā de re quoq; similibus & ad amphoram vide sis apud Autorem (quisquis ille sit) notat. margin. auff das spargen vortum absolutum in causa Rays. Fiscend Hessen Darmstadt contra Ysenburg! n. 1. & in primis pag. 8. Veruntamen & delicti gravitas, ipsaq; rei necessitas, saepenumero suadet, exigiq; manifestari ea, quorum interest reipublicae, & quae in salutem singulorum necessitate cedere videbantur, l. 5. §. 6. ff. ad L. Jul. Majest. l. 6. ff. ad L. Pomp. de par- ricid. l. 18. ff. de injur.

Proinde feodorum jure † constitutum apparet, ut si cliens conspiratio. 3
nem aliāq; nefanda in domini caput, atq; perniciem ejus vel familiae constructa. sollicitudine non tam feudo priveretur, c. unsc. quib. mod. feud. amitt. ubi Schenck. varo Pet. de Ravenn. Hist. & FF. comm. quam pro re nata indicio proditoris aggravetur, quā de re p. 2. de indic. proditoris, ut nec immerito quicunque scientiam vel cognitionem facinoris parandi habere aut habuisse convincatur, questionis subjugari tormentisq; adhibitis, interrogari † jure 4
possit, qui si socius fuerit particepsq; conjurationis aliūve delicti ordinaria, si solam scientiam habuerit, poenam extraordinariam patitur, prout vigor disciplinae publicae & terror † in exemplum admittere & sufficere videbitur. 5
In quantum enim scire, sive conscire à consentire distat, tanto quoq; poenam distributiones intervallo hic differre omnino debent, Bald. & Dd in l. 5.

M 3

§. 6.

§. 6. ff. ad L. Jul. Majest. Menoch. 2. de arb. jud. cent. 4. cas. 358. n. 24. Zanger. de
 6 qq. & tort. c. 2. n. 139. Quocirca dici vulgò solet, quod † ubicunq; probatio-
 nes evidentes desiderantur, indiciis vel præsumptionibus vehementioribus
 7 tantum haud tribuendum, quò pœna ordinaria infligatur. Indicia enim †
 non supplicii sed quæstionis sint principia, non pœnæ sed torturæ actus, Pa-
 norm. & Felin, in c. afferte. de præf. Paul. de Castro in l. sciant. C. de probat. di-
 8 cens, se à morte liberâsse reum, qui visus erat ruri cum † gladio stricto, ubi
 reperiebatur occisus, isque inimicus patris, jusserat filium exire foras, nec re-
 dire, donec quid novi audiisset, imò redeunti, ut fugeret, persuaserat: Sanè
 indicia hæc violentissima: ecquis verò ausit inde ad supplicium rectâ proce-
 dere sine juris ordine, sine quæstione & indagine ulteriori? Pœnam ordina-
 riam quidem non inferunt hæc indicia, ut modo diximus, sed quâ arte, qua
 cautela reus ille quæstionem evitaverit? edoceri mallems, dicit enim Castrè-
 9 sis se redemisse reum à vinculo mortis. At regeris: aut testis † unicus omni
 exceptione haud major viderat juvenem ex agro progredientem, aut fama va-
 cillabat in circumstantiis factorum, quæ enarrantur. Quantum enim famæ,
 cujus initium veritas non fundavit, concedendum sit, res ipsa loquitur: &
 Virgil. in Ætna:

Hæc est mendosa vulgata licentia famæ.

Tertull. in Apologet. c. 7. fama (ait) ut plurimum fallax est & mendax, nec tunc
 quidem, cum veri quid adferit, sine vicio mendacii est, D. Wilhelm Antonii
 in claus. ad res. Theodor. Neintinct de process. contra sag. null. inst. num. 200. &
 Hieron. ad Ruff. multum in utramque partem fama solet mentiri, & tam de
 bonis mala, quam de malis bona falsorum ora concelebrant, ut meritò ex-
 clamârit Poëta:

Pro vulgus, pelagus, indeclinabile virus!

Confer. Dn. Joan. Jacob. Speidel. in notab. jur. hist. polit. lit. G. num. 20. verb. ge-
 meyn Geschrey! ubi quedam in hanc rem nō minus singularia, quam lectu digna
 adduxit. In causis præjudicii modici, fama quidem attestatur non nihil, uti vi-
 dere est in c. cum consideres, §. secunde quæstionis, de sentent. excomm. secus in ar-
 duis, ubi fama famam trudit, indicia per præsumptiones contrarias elidun-
 tur. Porro quod diceretur, ob indicia vehementiora nunquam supplicium
 decerni posse, id de præsumptione hominis non legis oportet prædicari, l. si
 quis adulterii, C. de adult. Matth. Matthesil. in sing. sing. 118. cum primis in deli-
 ctis difficilioris probationis, ubi quoque testes inhabiles, & non admitten-
 di omnino probant, l. §. 6. ff. de re milit. l. 9. ff. de qq. c. veniens, ext. de testib. c. fin.
 ubi Abb. de testib. cogend. Campeg. de testib. reg. 107. fall. 2. Gomez. 3. resol. 12. De-
 cian. conf. 25. lib. 2. Alciat. de præsump. reg. 1. præf. 39. Neq; obstat, quod idem Al-
 ciatus d. loc. nec non Farinacius de opp. contr. person. test. lib. 2. tit. 6. 9. 62. nu. 54.
 adserunt, admitti quidem ejusmodi testes, sed non nisi ad indicia demon-
 stranda

stranda non ultra, &c. deinde quod scribit Bartolus (pariter non adversatur) Militem Florentinum † injuriam à quodam passum dixisse famulo, ut do-
 mum non reverteretur, donec aliquid resceret de hoc negotio, ministrum
 discedentem à domino, ac repertum injuriantem confodisse: inde & mini-
 strum & dominum ultimo supplicio fuisse affectos, præsumpto scilicet homi-
 cidio ex mandato militis, quia verba ita explicata fuerint: Vade minister, &
 occide quem sis, & quem ego occidi volo, Bart. in l. si quis, §. pater, ff. de acq. her.
 Resp. ad 1. Repugnare eam sententiam communi Dd. ad assertionem & stylo pra-
 ctico, nec non expressis textibus ll. Etenim quod in delictis exceptis ut hære-
 seos, læsæ majestatis, latrocinii, adulterii, testes inhabiles fidem integrā, non
 quoad indicia, sed ipsam pœnam faciant, res est extra dubium, Riminald. conf.
 52. lib. 1. n. 29. Malcard. de probat. 3. concl. 1359. Paris. conf. 2. num. 80. volum. 4.
 Abb. in c. 1. de confess. & c. fin. de testib. quam sententiam communiorē † esse
 ait idem Farinac. d. lac. q. 62. limit. 4. 2. 84. & in judiciis receptam, Archidia-
 c. in c. in fidei, de heret. in 6. text. in d. c. in fidei, ubi practici cautelam tradunt, alle-
 gandam esse hanc qualitatem causæ, nempe integraliter probari non posse
 crimen, non superesse præterquam probationem subsidialem, Cephal. conf.
 75. num. 46. lib. 1. Aliqui dicunt, probandam esse hanc adassertionem, scilicet
 quod veritas aliter non probari possit, Alexand. conf. 84. lib. 1. Alciat. de pref.
 reg. 1. pref. 47. Plot. de in lit. jurand. §. 4. num. 34. Porro non adversatur opinio
 Bart. d. loc. nam licet miles ac servus ejus exinde sint pœna capitali affecti, ec-
 quis concludet: Ergo præmissis non præmittendis confestim illi sunt ultimo
 supplicio traditi? Qui unum allegat, alterum non excludit, imò ex positione
 consequentis præsumitur antecedens: Eberh. in Top. in loc. à temp. ad temp.
 nam sine prioribus † posteriora non subsistunt, Alphons. Tostat. in Marth. 12
 tom. 7. num. 265. sed instas: Atque ubi in eremo carcer facta est, testes admit-
 tuntur inhabiles, siquidem aliter probari nequeat maleficium, c. fin. ubi Ho-
 stiens. & CC. ex. de testib. cog. Gomez. 3. resol. 12. rubr. de probat. delict. num. 21.
 Ergo nec Castrensis opinio explodenda. Resp. diximus, eam x̄s esse ve-
 ram, quoad indicia fundanda, eaque violentissima, non quoad hoc, quod
 pure sit ille reus ex faucibus hectoris ereptus, contra quem tam fortia militā-
 runt indicia: distinguendi itaq; sunt casus & facta rerum, illic Castrensis lo-
 quitur de unico teste, qui ad indicium sufficit probandum, junctis admini-
 culis, hic agimus de testibus † pluribus inhabilibus, qui in nemore viderunt
 eadem patrari, quæ facta sunt separatissima, unde nihil infertur. Denique
 non adversatur, l. 34. C. de adul. 1. quanquam enim sine testibus in illa facti
 specie condemnatur reus, non tamen inde conclusio erit facienda universa-
 lis, l. j. in singulare, ff. de legib. repetuntur ibi acta prioris judicii ad purgandum,
 & exceptio purgationis recipitur ex post facto, concurrente incesto, ut meri-
 to in hæc se distingat verba Imperator: manifesta † fide atque indicii
 sic publi-

sic publicatum esse adulterium, ut confestim in adulteros severissimè vindicari, & veluti convictum facinus puniri debeat, d. l. 34.

CAPUT XIX.

DE INDICIIS, QUÆ EXCELTATIONE
& occultatione reorum descendunt.

SUMMARI A.

1. Qui reum criminis dolosè celat suspectus ipse est de crimine.
2. In quibus casibus suspicio illa cesset?
3. Quando sine aliis adminiculis sola rei abductio sufficiens sit ad torturam?
4. Referuntur speciosa causa, cur vir malus raro corrigatur.
5. Bonus antehac bonus, idem de hinc praesumitur.
6. Sub specie ovis delitescit lupus.
7. Descriptio hypocritarum per insignes comparationes.
8. Cognata huic juris civilis materia adferuntur.
9. Subditi subverentes magistratus concussionem se paulatim subducere possunt.
10. A rege malo & injusto licet deficere.
11. Quousq; subditi teneantur parere regi malo?
12. Qui propriè defeitores sint dicendi?
13. Referuntur exempla sacra.
14. Licitum est contra Papam gerere arma, si injustè procedat.
15. Gallia cur desererit à Pontifice.
16. Cur Venceslaus & Fridericus coronis imperii sint spoliati?
17. An rex revera sit super populum?
18. De potestate Arragonica quanam illa sit?
19. Rex subditorum sit frater.
20. Decreta discreta obligant subditos.

¹ Aliud indicium est, ut si quis reum criminis malitiosè celat, occultat, abducit, ne in † vincula conjiciatur concurrentibus indiciis aliis, *text. in const. crim. Car. V. art. 25. Menoch. 1. pres. quest. 89. n. 109. Blanc. de indic. n. 202.* hinc illud: improbus dignum sua improbitate quærit diverforium, Johan Pineda *in 2. Job. cap. 21. vers. 29. n. 7.* & per comparisonem vitæ cum vita & moribus potest polliceri fors similis, idemq; testimonium & deniq; conscientia rogata ipsam veritatem elicimus. Idem Pineda *cit. loc.* quam abductionem Dd. associationem appellitant.

² Cessat autem hoc † indicium, si quidem pater filium, uxor virum, amicus amicum celaverit, nisi ratio urgens & delicti immanitas suadeat, non secus, ac contra extraneos quosvis in conjunctos inquirendum esse per ea, quæ *supra c. 9.* diximus. Quinimò fortissimè indicium hoc stringit, & ad torturam sufficiens est, quoties occultator visus sit præsens reo, quando delinqueret, isq; unacum † principali vel solus aufugerit. Aliqui hic reiterationem occultationis atq; sic adminicula requirunt, juxta illud vulgato-tritum: Qui semel malus semper præsumitur malus in eodem delicti genere, l. 7. §. 2. ff. de accus. l. 5. §. 6. ff. de re milit. Menoch. 1. pres. q. 88. n. 35. & 5. pres. 32. Unde Juvenalis Satyr. 13.

Mobilis

*Mobilis & varia est ferme natura malorum;
Cum scelus admittunt, superest constantia, quid fac
Atq; nefas tandem incipiunt senis, & actis
Criminibus, tamen ad mores natura recurrit
Damnatos fixa & mutari nescia, nam quis,
Pecandi finem ponunt sibi, quando recepit
Delictum semel ad facta de frauderuborem,
Quam hominum, est quem in contemptum videris unum
Flagitios?*

Et Claudian. lib. 8.

*Parve poterunt impellere causa
In scelus, ad mora facilis natura reverts, &c.*

Et Marcell. Palingen. in Leon. pag. 123.

*Naturam frangere potes, sed vincere nunquam;
Clementia est etenim natura potentior omni.*

Mixta nascentium elementa ¶ mutare est potius difficile, imò naturam muta-
re, penè divinum opus ait Seneca de ira, cap. 18. Remig. de demon. lib. 2. cap. 9.
vel ut Pined. in Job. art. cap. 7. num. 31. simplicia tam diu sincera & pura sunt,
quandianon sunt composita, aut aliorum administratione corrupta, cum
aliquid habent compositionis dispat, atq; dissimile sui, jam apta sunt fallere &
fucum facere. Et Cicero de senectute. cum simplex animi natura esset, neque
haberetur in se quicquam admistum dispat sui atq; dissimile, non posse eum di-
vidi. Quemadmodum è contratio, is ¶ dehinc bonus præsumitur, qui re-
tò bonas vel pro bono habitus fuit, l. fin. C. de O. & A. l. 3. §. 12. ff. de re milit. l. 5.
§. 6. ff. de i. i. c. in iuventute de præfati dicitur: non facile esse credendum
eum, qui dolo honestum providumque exhibuerit, confestim mutatum ad-
eò fuisse, ut se vicis rutilerit pueritiam dedit, nisi contrarium probetur,
unde idem Iuvenalis: *Fronti nulla fides, &c.* quoniam sub specie ovis lu-
por ¶ delitescat, dicente ipso salvatore mundi, *Matth. 7.* imò fuerunt, sem-
per suntque nostra ætate, ait Chrysost. d. loc. & erunt postea, qui palliati, bar-
bati incedunt, nomine sanctitatis tali habitu usurpantes, ut non ¶ solum Phi-
losophi habeantur sed & Deorum consilarii & ceremoniarum antistites sin-
cerissimi existimantur, cum tæterè sint animalia spuria & probra & impostor-
es mali & malitiosi nulla re prorsus bona digni, foris tristes, domi dissoluti,
vestiti Philosophi, factis & moribus verò spurcissimi, flagitiosissimi, nequissi-
mi. Titaequell. de pœn. caus. 44. Porro qui hominum iudicio iustissimi habent-
ur, coram Deo sunt impurissimi nonnunquam, ait Joh. de Pined. in Job. cap.
15. vers. 3. quos lantz filios passim dicimus:

*Natho, qui dicta est lumine luna,
Hinc illud Jobi d. c. 15. ibi: luna non splendet, & stelle non sunt mundæ in confes-
sione, &c.*

N

Cate-

- 8 Cæterum malitiosæ & celationis cognata sunt jure civili actio de servo corrupto, & ne quis eum, qui in jus vocat, vi eximat. Et quia, ut diximus modo, ad hanc indiciorum cl. omnes indistinctè occultationes non pertinent, ita quoque occultatio vel dolosa dici nequit, (liber hic paulisper extra fines spaciari, quoniam hæc quæstio jam rigorosè etiam sub incuda cudetur)
- 9 nempe quoties subditi subverentes vim & concussionem & injusta magistratus, Status regni, regis injusti potestatem adversantes, paulatim secedunt, celant, subducantq; se ad tempus, donec furor regis prætereat. Cum enim
- 10 quod plus est, à rege injusto & impio deficere licet & permittente jure sacro, ut *Iosue* 21. *Chron.* 8. 2. *Chron.* 22. *Maccab.* 1. cap. 1. & 2 cap. 3. quidni ad tempus declinandum, recedendum, imò cedendum malo quod intenditur? quæ separatio seu schisma rebellionis notam prorsus non habet, nec occultationis indicia malignæ præ se ferre jure potest, dummodò subditi vel status tributa, aliaq; onera consueta pensitare, subinde non detreçant juxta illud: Regi regem agenti pareamus; Regi fines Imperii palàm & excedenti, iniqua postulant pacta, fidem servare nolenti parère iniquum ducamus: ut enim servum scelestum, fugitivum, vel latitare illum immeritò dixeris, qui vulnus intentanti domino manum opponit, qui furenti sese subducit, cellulae suæ januam,
- 12 donec furor defervescat, occludit, celatq; & ibidem conservos suos periculo eidem expositos: Ita defectores nec receptatores eorum incidunt in hæc indicia, nec sunt hostes regis appellandi, quicumque status particulares pari furore percito portas urbis claudunt, donec Cæsar vel Rex resipuerit, paxq; fuerit securâ restituta. Sic Davides furorem Saulis avertebat, Sailam urbem
- 13 regi opponens, militem colligans, non ut Sauli vitam & regnumq; eriperet, sed ut salutem propriam tueretur, l. 3. ff. de just. & jur. l. 3. ff. si quadr. paup. feciss. dic. ubi jus gentium non distinguit, sive Rex, sive quicumque ille sit, qui injuriam infert, neque quo velamine & prætextu id fiat, respicit, *Dd. in d. l. 3. ad ed.* ut contra ipsum Pontificem, si contra Canones & decreta patrum procedat,
- 14 vim vi, injuriam injuria propulsare, & quod mitius, juxta & thema propositum, vim ingruentem quovis modo & occasione subterfugere, sive id momentanea secessione, vel etiam defectione diuturna fiat, licitum permissumque censeatur, Contz. *Jesuita lib. 6. polit. c. 28. & seqq.* *Alphonf. Tostat. in Matt. tom. 1. atq; hujusmodi lignis ex Augustino refert Stephan. Jun. in tract. de vindic. contr. tyrann. quæst. 2.* hi ipsi à defectoribus & celatoribus malitiosis distinguendi sunt, præsertim si status unus atq; alter ita se occultat & secedit à rege, ut sublata secessionis causa ultro redeundum statuatur quasi jure postliminii.
- 15 Hinc Gallia Bonifacio VIII. regni & regalia sibi vendicanti, etiam Sorbona ita respondente, pontificis potestati, quam antehac pluris fecerat, sese subtraxit. *Bodin. 1. de republ. 9. pag. mihi 218.* & quod plus, conscripsit exercitum,

tum Nognareto Duce in agros Romanos mittens, qui Pontificem captivum duxit, Rex verò Philippus Pulcher Papam furore & amentia correptum conspiciens, liberum tandem abire passus est, Bodin. *d. loc.* Benedictus XIII. idem affectavit, à quo similiter defecit Gallia, donec tandem Clemens V. Philippum ab interdictione Bonifacii VII. purum † & ab omni Pontificia¹⁶ potestate & imperio liberum pronunciaret, quod decretum septimum Pontificum rescriptis renovatum & confirmatum esse, ait Bodin. *d. loc. pag.* 219. Sic à Liberio & Joanne XX. Papis nedū secessere & Clerici & Laici, sed protas eis ademere claves, Alphons. Tostat. *d. loc.* sic Wenceslaus ob pigritiam, Federicus propter saevitiam nimiamque emundationem fascibus imperii sunt privati, Paris de Puteo *in tract. synd. in princ. pag.* 12. Alphons. Tostat. 1. *Reg. rom.* 1. quia Rex vel Cæsar, ait, non nisi cum populi consensu summa urgente necessitate, tributa imperat & exprimit de subditis, cum † supra regem ma-¹⁷jorem habeat potestatem populus, quàm Rex super populum, sed hoc † n̄, Idem 1. *Reg. rom.* 2. hinc vigore potestatis Arragonicæ, Arragones in tributis conferendis, nec non aliis decernendis, quæ ad res coronæ spectant, causis¹⁸ publicis, Hispaniæ regi replicare possunt, nos possumus quantum vos, &c. & supra nos ambos † est justitia Arragonica, Aristoteles 8. *Ethic.* Regem ap-¹⁹pellat fratrem subditorum, Paris de Put. *in tract. synd. de excess. Baron. pag.* 39. ubi dicit: subditos decretis dominorum † discretis parere teneri, non inju-²⁰lis, quibus dolus inest, ac doli exceptione possunt elidi. Hec ille.

CAPUT XX.

DE INDICIIS, QUÆ EX CONFESSIONE
moribundorum depromuntur.

SUMMARIUM.

- | | |
|--|---|
| 1. Confessio contra faciem criminis facta, an indicium faciat ad torturam? | non admittat? |
| 2. Moribundus non est & Evangelista loquens. | 9. Cur omnia definitio in jure periculosa? |
| 3. Illustratur exemplis, qualiter confessio moribundi contra iustitiam sit vana? | 10. Totius regula limitanda est, quæ ad admittit aquirat. |
| 4. Explicatur regula præposita, quid moriturus si præsumitur abivisse salutem æternam. | 11. An & quando in confessione moribundi cadaver jure possit statui poena? |
| 5. Referuntur exempla, quibus demonstratur, non omninò moribundorum testimonium esse verum vel nullum. | 12. Penitentia a Ecclesiastica non tollit poenam secularem. |
| 6. A particulari ad universale an rectè inferatur? | 13. Locus Aristotelis hac de re. |
| 7. Ignorare jux particulare vel speciale, non est culpa. | 14. Delictum antiquum non tam acerbè ut recens puniri solet. |
| 8. Quod generaliter verum, an limitatio- | 15. Alii subsequentes quomodo sese ad antecedentes habeant? |
| | 16. Certissima sit conjectura & indicium, ubi subsequencia innuntiantur antecedentibus. |

- 1 **A**LiuD iudicium est, cum ꝑ moribundus confitetur delictum vel socios nominat delicti, *Dd. in l. 3. ff. ad SCtum Syll.* quæ confessio sociorum respectu, non aliter stringit, nisi indicia adhuc alia contra ipsos militent. Quapropter Jctus in *d. l. 3. §. 1.* scitè ait ibi: *nisi & potuerit probari*, quosensu iudicium huiusmodi vile appellat, *gloss. in c. literas, de præf. Bart. in d. l. 3. Vent. de*
- 2 *Valent. in part. litig. lib. 2. c. 7. n. 3.* hinc vulgata illa ꝑ brocardica: *Quod moribundus omnis non sit S. Evangelista Joannes, &c.* Roland. à Valle *consil. 37. num. 26. lib. 3.* Theodor. Reinkingt *in resp. de process. contra sag. null. inst. n. 199.* ibiq; D. Wilhelm. Antonii in *claus. ubi n. 300.* post alios tradit, id verum esse, licet moribundus ille receperit corpus Christi, & quod regulariter confessio spontanea in alterius præiudicium parum vel nihil operetur, *Valent. de Va-*
- 3 *lent. d. loc. ubi recenset confessionem procuratoris Spirensis, qui ꝑ cum agoni-jam proximus esset, aliquoties de se exclamavit: O juramentum calumnie, &c.* cui accinit illud, quod procurator aliquis jam moriturus in hæc proruperit verba: *Appello, appello.* Sanè si procuratores ejusmodi idem de collegis vel toto collegio moribundi testati fuissent, equis crediderit hoc veritati consentaneum, proindeq; adversus falsarios quæstionem ꝑ formandam esse? Neq; hic stringit, quod vulgò dicitur: *Neminem salutis immemorem præsumi, præsertim mortis instante periodo, l. fin. C. ad l. Jul. repetund. c. sanè const. 7.* cum hæc juris maxima, ut modo meminerimus, in præiudicium tertii non obtineat, *Alciat. de præsumpt. reg. 1. præf. 4. n. 8. Reinkingt d. resp. n. 295.* ibiq; denuò Wilhelm. Antonii in *claus.* Blanc. *de iudic. in d. l. fin. ff. de qq. n. 393.* ubi ait, quod in dispendium sui ipsius hæc facta confessio valeat, *Bald. in §. va-*
- 4 *fallo in tit. us. ferend. de pace constant.* ubi dictum illud examinat, quod moribundus non sit Propheta, nec Evangelista. Sed instat Balæ. in *vit. Pontif. lib. 7. ubi refert: Robertum Lincolniensem cum Innocentii quarti Papæ superbiam & injustitiam taxaret, idcirco condemnatum, provocasse jam moribundum ad*
- 5 *judicem cœlestem, dominum dominantium.* Inde vocem exaudiram in ꝑ Camera Papæ, veni miser ad iudiciũ, qua tubâ Papam procul dubio citatum, postero die exanimem fuisse repertum. Sic cum quidam à magistris Teutonicis ordinis supplicium ultimum pateretur, citavit ad diem 13. proximum, ut se sisteret iudex coram Deo, citatus die illo decessit, *Crantz. in Wandal. lib. 11. Buch. lib. 14. rerum Scoticarum, Henricus Episcopus Moguntinus cum iniquè delatus esset coram Papa & spoliatus inde dignitate, delatores & executores degradationis his verbis affatus, appellavit ad Christum: Quoniam vestrà delatione mihi nihil aliud accrescet quam labor quidem corporis, evisceratio mentis, afflictio Spiritus, & evacuatio demum glorię, nec nõ amissio rerum externarum, Appello jam ad tribunal cœlesti: ubi me respõsurum exhibebo. Illi subridentes, cū tu præcesseris & nos sequemur, responderunt, defuncto appellatore, ambo illi uno die morte immatura prope diem decessẽ-*
- re, alter

re, alter cum ventrem evacuaret, intestina in cloacam immisit, alter manuum digitos articulatim obmordens, & ore eodem expuens quasi se ipsum devoraturus vitam cum morte commutavit, vide Alphonsi. Tostat. 1. Paralipp. ubi ait afflictionum & moribundorum admonitiones non esse floccipendendas, &c.

Respondemus hæc & similia exempla non refragari iis, quæ supra statuimus. Neq; enim sequitur, in hoc vel illo moribundi testimonium ¶ non 6
fessellit casu; Ergo ~~certa~~ verum est, non errare nec mentiri morituros, cum à particulari ad universale nulla sit illatio, vel, ut nostri loquuntur, exceptio confirmat regulam in casibus non exceptis, vitiaturq; regulam in converso, ubi species dati possunt exceptæ, l. 1. ff. de R. j. in his. l. quod vero, ff. de ll. unde Salycet. in l. quod re. ff. si cert. petat. ait: quod à jure regulari vel universali non inferatur ad particulare ¶ & vice versa, adeo ut ignorare jus regulare sit 7
culpa, non culpa nescire particulare, gloss. d. loc. & Salyc. in l. quod Nerva, ff. de pign. Quare cum dicamus quicquam ¶ verum esse idq; generaliter, vulgò 8
limitationem vel fallentiam non admittit, è contrà quod regulariter substat, unque ¶ exceptiones & fallentias patitur juxta illud: Omnis definitio 9
in jure est periculosa, l. omnis, ff. de R. j. neq; enim fieri potest, ait gloss. in authentic. ut sine probib. matrim. deb. vel cred. &c. regulam ¶ non fallere: ubi æqui- 10
tas & ratio naturalis stringit, quæ actionum quoque filia dicitur, Coras. 2. miscell. 1. c. num. 1. Eberhard. in topic. ab except. ad regul. in fine. Unde tritum illud: Quod iustus æquusque sit illi assentire juris sententiæ, siue regula sit siue exceptionis vicem sustineat, quæ rationibus abundat melioribus, quamquam imperator sit in contraria sententia. l. Emilis, ff. de minorib. Argel. consil. 170. Ant. Quett. consil. 45. in fine. Bald. in l. eadem, C. locati. Matth. de Afflict. in decis. Neapol. decis. 80. num. 6. Farinac. lib. 1. tit. 8. quest. 10. opp. 40. hanc questionem hæc examinat & subijcit tandem decisivè, quod indicium saltem pariat moribundi de posuio. non integram fidem, nisi integre mentis parte citata coram Notario & testibus decreta judicis commissione fuerit examinatus. Cæterum ut ad rem revertamur: Sed quid si reus coram tribunali nominaverit socios criminis, atque in confessione hac ulque ad extremum vitæ halitum permanserit, anne cōfessio ejusmodi indicium ad torturam efficiens pariet equam questionem quia supra, c. 11. ventilavimus & part. 4. Deo volente fabus tractabimus, remitteamus cōlectores.

Et quia in initio hujus capitis statuimus nempe quod confessio moribundi in dispēdium salutis propriæ potissimum tringeret, faceretq; plenum ¶ indicium sine aliis adminiculis, quærit & hoc potest: An moribundi confi- 11
rentis cadaver debeat inde ignominiam aliquam pœnæ vice sustinere? Resp. Quod ratione exceptorum delictorum in cadavera soleant statui plerumque pœnæ, quæ de re dicitur infra. Secus verò quoad delicta minus atrociora, ubi multa rebus defuncti magis indicatur salvo funeris honore & fama, tum

quod pœnitentia Ecclesiastica & absolutio purgare soleat crimina secundum
 12 canones, præsertim si certò promitti queat, reu t delicta dehinc minimè rei-
 teraturum, c. accusasti. de accus. & c. odio. dist. 86. ubi Dd. hinc Aristoteles 1. orb.
 13 quæst. cap. 13. non errare (ait) judices, qui t reum usq; adeò emendatum libe-
 rant, ut nihil præterea delinquere valeat. At de jam defuncto omnis delin-
 quendi suspicio removetur, juxta illud: Ein Todter beist nicht.

— tutumq; putavit

Jam bonus esse solet, &c. Quanquam nos non fugiat, in foro pœ-
 nitentia absolutum, in foro judiciali regulariter haud absolvendum esse, gl.
 in cap. de his, ext. cod. Cæterum non adeò rigoroſè animadverti solet in deli-
 cta obsoleta & inveterata, quàm recentia & adhuc flagrantia: quod si inter vi-
 vos obtinet, quanto id magis hîc verificari oportebit? vita sequens, ait Ti-
 raquell. de pœn. cap. 29. num. 4. jam diu bene recteq; ac longè à sceleribus acta,
 14 satis t ostendit atque declarat, non illud facinus commisisse pervicaci qua-
 dam aut inveteratâ nocendi malitia. Ex sequentibus enim, cum in omnibus,
 15 tum maximè in his, quæ t ad mores attinent, præcedentia mirum in modum
 declarantur, l. sibi, ubi Bald. C. de adult. sine præcedentibus posteriora non
 consistunt, Alphons. Tostat. in Matth. tom. 7. num. 255, item priora trahuntur
 16 ad posteriora, tom. 6. & certissima t est conjectura, cum præterita connectun-
 tur præsentibus, vel etiam futuris, Pogg. Florent. in lib. epist. pag. 117. atq; hæc
 ipsa ita applicanda sunt quæſtioni propositæ, ut siquidem reus communi ho-
 minum judicio frugi, integerq; existimatus sit, isq; delictum longè antè per-
 petratum confiteatur, juxta ea, quæ modò dixi, procedatur, &c.

CAPUT XXI.

DE INDICIIS, QUÆ EX OTIO, INERTIA ET luxu hominum desidiosorum oriuntur.

SUMMARIA.

1. Qualiter adversus desidiosos indicia for-
mentur?
2. Indiciu hoc priscum & vetustum est,
multis gentibus non incognitum, adeò, ut occisi
ultimo supplicio fuerint affecti.
3. Ares alienæ usurpatio hoc indicium quoq;
fundat.
4. Ares alienum & mendaciu pari passu
ambulant.
5. Laudatur Turcarum frugalitas.
6. Luxus & delitia indicia delictorum.
7. Per luxum inops factus latrocina, ut
leo pradam quarit.
8. Constitutionibus Ducum Imperii, nec
non Novellis Justiniani hoc indicium adpro-
batur.
9. Qualiter pueri à teneris unguiculis à lu-
xu, fomito omnium delictorum, arcedi?
10. Germani olim pueros sic educant, ut
ne in indicia hac facile dilabi possent.
11. Crocodilus catulos ignavos ut spurios
enecat.
12. Crocodilus animal piu & rationale
est juxta nonnullorum scriptorum traditiones.

ALIUD

ALtuo indicium ad torturam est adversus otiosos & inertes homines, si ubi degunt, splendide & lauteq; vivunt in comellationibus & potationibus, cum tamen ad tantam prodigalitatē nec patrimonii nec stipendii vires ipsis sufficere constet, unde recess. imperii. de anno 1555. Unde damit ange. regte / & de anno 558 sub tit. von Einsprenniger Knechten / constit. crim. Carol. V. art. 19 ibi: So Reislige vnd Justknechte gewöhnlichen bey den Wirthen sitzen vnd jehren vnd nicht solche redliche Dienste / Handthierunge oder Gelt / die sie haben / ansetzen / davon sie solche Zehrung ziemlich thun können / die seind Argwöhnig vnd verdächtig in vielen bösen Sachen / &c.

Pertinent huc Solonis & leges in hac verba: *Qui desidiam sectatur, is ac-² censantibus obnoxius esto*: Legibus Draconis Atheniensis pœna mortis contra otiosos constituta erat. Joan. Boem Auban. de morib. & leg. gent. lib. 3. pag. 186. Equidem vero verius, & memorabile majorum est verbum: *Homines nihil agenda male agere discere*, quod dictum de militibus potissimum exaudit Belold. de jure belli, pag. 118. Hinc Luther. in colloq. mensa, vacantis cor otio instat molendini est, cum quod non habeat ad molendum, consumit seipsum:

Quæritur, Agistius quare sit factus adulter?

In promptu causæ est, desidiosus erat.

Johan. Spinzus in tract. de tranquill. anim. lib. 5. pag. 182. ibi: certum est, nihil scortationum & adulteriorum fertilius esse, quam otium, & pag. seqq. ibi: nullos dissolutiores nec libidine magis ardere, quam otiosos & sediciosos compertum est. Diogenes amorem otiosorum occupationem dixit, ut refert Tiraquell in ll. connub. leg. 9. m. 174. Statuarius Sicyonius Venerem sedentem effinxit, quasi vita sedentaria & otiosa ut plurimum Venerem colat, luxurique indulgeat. Theophrastus interrogatus quid esset amor? respondit τὸ πλεονεξῆς ἡ ψυχῆς ἀρετὴ, affectus animæ otiosæ, gloss. in cap. nunquam, in verb. otiosus, de consec. dist. 3. ait: quod omnis otiosus sit in pravis desideriis.

Quam platani virgo gaudet quam populus unda,

Et quam limosa cauna palustris humo.

Tam veni otia amat. &c. Ovid. 5. de remed. amoris. De Corinthis Athen. lib. 6. c. 1. Johan. Jacob. Speidel. in notab. jur. histor. polit. lit. M. num. 40. verb. Μυσία ἀνά. 44. m. testatur: quod si vidissent homines in otio, & splendidius ubi sonari, hos interrogare se fuisse solitos, unde sumptus & otia illis provenirent, quod si huic vitæ generi necessarios comperissent sumptus, rationemq; epulandi honestiorem, dimissos quidem homines, si sumptus facultates superare intelligerent, iussisse eas laborare, & dehinc vivere parcius, ni parerent, multam teneantur solvere, quod si possessiones exiguas, vel nullas tenerent facultates, iniquitos carnihici traditos fuisse, scilicet quos aut fures nocturnos, piratas, raptores vel falsos testes esse præsumebant. De Amasi, Egyptiorum Rege narratur: quod promulgaverit legem, ut si quis præfecto non

non posset rationem reddere victus sui, huic poena ultimum supplicium esset. Marcus Aurelius aliquando 3000. ociosos rotis fundi, non secus uti latrones publicos, suspendi & virgis caedi iussit, partim decollari, deportari intra paucos annos. Anton. de Guevara in *Epist. aure. lib. 3. pag. mibi 87*. Imperator Valens uno die multa millia monachorum exeroneis protractorum occidi iussit propter desidiarum, vide Alciat. in *annot. ad Cod. de iure fisci pag. 196*. Sixt. Senens. in *bibl. sac. et lib. 6. annot. 317*. ubi tria saltem monachorum genera ad labores non cogendorum inducit contra Augustinum, absolute labores à monachis requirentem, in *lib. de op. monach. c. 17*. aliter sentit Pined. in *Job. cap. 39. vers. 7. num. 5*. mirum (ait) est, ut sapientes seculi huius vocent, & æstiment tanquam asinos eos, qui strepitu & turba civitatis se abdicantes negotia contemnunt, & otium illud solitudinis pro summo negotio, & summa voluptate sectantur, & diligunt, quo nomine non solum despiciebantur Philosophi nec privatae, nec publicae rei curam gerentes, toti in reum divinarum contemplatione positi, ut scribitur à Platone in *Theaeteto*, sed otium asininae cujusdam ignaviae, & inertiae accusati sunt quondam Christiani, ut virum illum sapientissimum Flavium Clementem, Christianam religionem amplexum, à Domitiano occisum constet, quem hominem contemptissimae inertiae vocat, Sueton. in *Domitiano. cap. 15*. Equidem ꝑ opinionione non vanâ sibi persuasit antiquitas, bonum & pauperem bene convenire, at bonum & ociosum nequaquam vel rarissime cohaerere, Petr. de Suav. in *hist. concil. Trident. c. 6. pag. 574*. Pertinet ꝑ huc Germanorum regula economica, quam citat Ventur. de Valent. in *part. litig. lib. 1. c. 13. n. 30*. Hering. de *sidej. cap. 15. n. 13*. Wilhelm. Antonii de *rescript. morator. conclus. 68. num. 80*. Mehr zehren denn erwerben/ viel borgen vnd leihen / ist eine Vergiftung deines Erbeits/ vnd hat eine Stiff Mutter / die heisset verkauffe deine Güter / die gebieret dir eine Tochter/ die heisset/ gib sie wolfeil / die hat einen Bruder / der heisset zum Thor hinauß / 2c. Ac quidem hæc sine injuria, cum obaratio ut plurimum præsupponat luxum, æs alienum, idq; debitoribus facultates superans perfidiam, & nefas omne scelestum, vide *cap. 26. in fine*. Arnold. Ferron. de *reb. gest. Francisc. 1. lib. 6. in princ.* Quamobrem Petæ primum inter peccata locum alieno æri adsignarunt, secundû mendacio, quod obarati mentiri soleant Plutarchi. de *ær. alien.* Joan. de Pined. in *Job. cap. 22. vers. 6*. Petr. Bellon. 3. *observ. cap. 18*. laudat Turcas, quorum vivendi rationem pacis tempore ait, adeo rigidam esse, ut nobis grave bellum sit ꝑ apparatus, scilicet quos à teneris luxus nescios non magis afficiat ea vitæ consuetudo, quam germanos deliciae. Porro qui supra lectos plumeos decubere, quotidie sorbitiunculum calidum sumere, selectiusq; vinum bibere consueverunt, quid aliud tandem proficiunt quàm quodd se suamq; substantiam evertunt, atque de opibus & pecuniis aliorum insidiari furto & latrocinio vivere demum incipiant? vide Besold. de *jur. belli* pag. 15.

pag. 16. Et 21. Hinc estatum illud † peritum Itolorum: l'ociose piñnce, la- 6
gola la paltroneria, hanno detmondo ogni virtu Sbandita. Porro qui ex luxu
inopia nascitur, infamia viam ingreditur: quærit inops vi & furto unde vivat,
quærit larcocinia, ut † leo prædâ, Pined. d. loc. hinc Cassius septimo die sem- 7
per lustravit arma militum, ubi luxuriosa calceamenta, vestimenta & delicias
omnes de castris submovit, &c. Item dist. loc. pag. 120. hæc instituta vel facta, si
ad propositum diriguntur, parum est, quin quæ constitutio criminalis hac de
re disponit, ea majorum præceptis quoq; fundari appareat, quo alludit non
obscure consil. Savon. elect. ubi cautum reperitur: ne hospites, cauponarii, ho-
mines ejusmodi vagabundos, ignotos & suspectos ultra triduum sustentent,
nec juxta se patiantur, vel si de una taberna ad aliam confugiant, cogantur
eos nominare & deferre magistratui, qui de vita & moribus defidiorum &
epulonum accurate & exquiritè inquirant. Quare oppido Wisfeldensi Mis- 8
siam adversus nebulones hujusmodi quondam institutam fuisse attestatur
Camer. i. med. hist. c. 55. ita ut sæpe numero maleficia occultiora inde fuerint
patefacta. Atque hoc indicii genus videtur approbare, Novell. inst. de Mo-
nach. ubi quasi per manus traditur: quod quia mens, inerti otio dedita, boni
nec frangi quicquam pariat, in otiosos & inertes, qui vix ante rarò vacant vicio,
inquisitione debita, qua par est, indagetur. De Brachmanis † Philosophis tra- 9
ditur, quod pueros impransos foras excluderint, donec jussu parentum satis
superque corpus labore exercuissent. Parthi idem observârunt, ne quis ante
diem exortum vel post liberis daret cibum, priusquam cursus certamine sus-
cepto, indore circum capita diffuso, permaduissent: hinc Cic. in offic. ait, neq;
naturâ generati sumus ad ludum vel jocum, sed ad severitatem & studia quæ-
dam graviora. Plutarchi in Pelop. pag. 559. ait: non ad Eurotam saltem nasci
homines frangi, sed ubicunq; juvenes instituuntur, ut turpe aliquid perpetra-
te vereantur, vitamq; minus quam famâ, & boni civis bonam opinionem † 10
amittere metuant. Hæc ille. Et Seneca epist. 36. si in Parthia natus esset, ait,
arcum infans statim tenderet: Si in Germania protinus prior tenorum hasti-
le vibraret, si avorum nostrorum memoria fuisset, equitare & hostem percu-
tere didicisset. Cæterum de Balaribus scribit Luc. Flor. epist. 3. Tribus quisq;
fondis præliator, certos esse quis mitteret ictus: Cum hæc sola genti arma
sint, id unum ab infantia studium, cibum puer à matre non accipit, nisi quem
ipsa monstrante percussit. Vegetius de re milit. scribit cap. 16. lib. 1. dissentien-
te Plinio 7. cap. 16. Baleares primos invenisse fundarum usum, hinc Lucret.
lib. 5.

Lygdanus excelsa Balaris tortor habena

Grande petens solido fregit cavaretempora plumbo.

Mithridates puer a tutoribus equo fero impositus, equitare & jaculari coa-
ctus.

O

ctus

ctus fuit, Justin. *lib. 37.* Fridericus Wendelin. *de admirand. Nisi cap. 16. §. 19.* Crocodilos repudiare ait catulos tanquam spurios, qui non confestim simul atq; ovis exclusi sint, prædam aliquam ꝑ capiant, ibi: si ignavia eum tardaverit, ad comprehendendam alicunde aut muscam, aut lumbricū aliāve bestiolam, aut lacertulam, eum parens tanquam à se degenerantem, nihilq; ad se pertinentem dilacerat: & scribit Plin. *lib. 8. cap. 46.* Solin. *cap. 30.* quod hæc belua non nisi diebus feriatis ac octavo solis die quiescat à prædâ, Marcell. *lib. 22.* ait: hanc beluā quasi parte feudali Castrensi per septem dies ceremoniosos mitem esse ab omni opera & sævitia, quibus Sacerdotes Memphinitales celebrant apes. Mirum est, quod singularem adscribat pietatem huic bestię Strabo *lib. 17.* sanctis, ait, sese vectores ultrò obtulisse: & scribit Wendel. *cap. 18. d. loc.* Pachomio Abbati hæc contigisse. De piis aliorum ꝑ aquatiliū, pisciumq; ministeriis vide Plin. *lib. 9. cap. 8. & 3. cap. 2.* ubi ait: Pisces in fonte Apollinis lyciæ Miris, quem curium appellant, ter fistula evocatos venire ad augurium. Item Hierapoli Syriæ in lacu Veneris ædituorum vocibus parere vocatos, exornatos auro venire, adulantes scalpi, ora hiantia manibus inferendis præbere, vide Joan. de Pineda in *Job. cap. 40. vers. 25. n. 3.*

CAPUT XXII.

DE INDICIIS, QUÆ SUMUNTUR EX MALA
Physiognomia & prava corporis constitutione.

SUMMARI A.

1. Mala Physiognomia indicium præbet concurrentibus aliis indiciis.
2. Bona facies indicina est boni animi.
3. Indicium Icturum hæc de re recensetur.
4. Deformior aspectu inter duos pluresve reos, quæstioni prius exponi debet.
5. Intrinseca virtus hominis describitur in vultu ejus, formaq; corporis laudatâ vel depectâ.
6. Quomodo non ex capite saltem, sed humani corporis membris aliis hoc indicium formetur?
7. Declaratur historiis indicium variis, nisi non vulgaribus.
8. Recensentur judicia medicorum de hoc indicio.
9. Physiognomia cur animi character dicatur?
10. Loci aliquot egregiores hæc de re citantur.
11. Natura prava an arte corrigatur.
12. De Pisone consule Romano, velatu digna referuntur.
13. Supercilium Magnatis viri pignus Reipublicæ est.
14. Quæ signa in ephemeridibus notare & prodere soleant hypocritas?

CÆterum depromitur indicium ex mala ꝑ Physiognomia, pravaq; corporis cōstitutione, quæ ut tacita corporis figura, mentis pictura, non nisi arguit bonam vel pravam hominis indolem, vide Ciceronem *pro Rosc.* & sequentia memorabilia, quorum lectio non pœnitebit lectorem. Jcti nostri ex Philosophorum medicorumq; scholis edocti, quid quantumve causę huic adscri-

adscribendum, non immeritò indicia formantur inde, quæ ratio dictavit, experientia rerum magistra comprobavit, corporis pulchritudo ingens bonæ indolis mentisq; est præsumptio, ait Alphons. Tostat. Abulenl. in *Paradox. num. 3.* Quidni corporis forma despecta & turpis, turpem pravamque denotabit naturam hominis? Contrariorum contraria est ratio, disciplina & juris dispositio, §. 1. *lusi. de his qui sunt sui vel alieni jur.* Eberhard. in *Top. in loc. à contr.* hinc dicimus, vultum à volendo, faciem à faciendo. Prout argu-² mentum à notatione depromptum, suas quoque operationes agnoscit: idem Eberhard in *loc. ab Etymolog.* Wilhelm. Antonii in *tract. de rescript. morator. conclus. 3. num. 2. cum allegat. ibid. select. autor.* cum etymologia sit vocis resolutio in proprium effectum rei, quæ demonstratur, Bald. in *c. 1. §. si quis, de contr. in vest. 2. fendar.* vide *infra cap. 37.* Carer. in *pract. crim. §. vigesimum novum, et pag. 64. ibi:* mala physiognomia facit præsumi, quem ad delicta proclivum, nam bona physiognomia prodest, mala nocet, Bald. in *l. non ignorat. C. qui accus. poss.* Paris de Puteo in *tract. synd. in verb. tortur.*

Sed quid rerum? Patinam argenteam requirunt & exornant poma aurea, quidni virtus venustum ac speciosum objectum præ se ferat? vide Joan. à Peterst. amicum nostrum Wittebergæ & Heidelbergæ quondam intimum, quem jucundæ memoriæ ergo allegare non prætereo, in *orat. habita Gryphiswald. de Philologia.* Proinde triti Martialis in Zoilum verficuli:

Crine ruber, niger ore, brevis pede, lumine luscus

Rem magnam prestas Zoile si bonus es?

Et And. Gail. jun. in appendice post obsequi:

Pauper es & sartor, scabiosus es, & pede tardus,

Luscus es & rufus, qui bonus esse paret?

Ecclesiastes c. 13. bonam faciem, bonum cordis vestigium vocat, juxta illud Ovidianum:

Hæc quam difficile est, crimen non prodere vultu.

Ut nec tamen immeritò Bald. in *l. 2. C. quer. appell. non recip.* bis sese ait fecisse; indicia ex physiognomia, unum habentem faciem decoram & apertam, deficientibus indicibus fortioribus absolutum, alterum pravam & despectam physiognomiam præ se ferentem, condemnatum tamen fuisse, quæ de re Paris de Put. in *re syndic. in verbo, mandavi, et c.* Blanc. de *ind. in l. fin. num. 406.* Tanget. de *97. & tort. c. 2.* Hypp. de *Martian. l. riminibus, n. 39. ff. de 97. et in pr. crim. in §. expedita. num. 32.* Carer. in *pract. crim. pag. mibi 64.* Francil. Vatel. de *Sac. Philosoph. cap. 12.* ubi ait, legibus civilibus, quibus indignum est, censere inesse aliquid vanitatis vel absurdi, probe cautum esse, ut si duo criminis suspecti exhiberentur, is primo torquatur loco, qui aspectu deformior, hoc ipso indicium de sese referre & suppeditare dicatur. Equidem vero verius tamen est, quod tritis quoque hisce circumfertur versibus:

. Ducet in aspectu pietas intrinseca virtus.

Scribitur in vultu, probitas in imagine fulget.

Refert Waremund. ab Erenberg. in *tr. de fœder. p. 1. pag. 244.* & ait Apul. *apolog. 1.* quod homo totus in capite vultuq; consistat, &c. Porro extat locus insignis de Ptolomæo in *Trogo Pompej. vel Justin. cap. 39. ibi: Sed quam cruentus civibus omnibus tam ridiculus Romanis fuit.* Erat enim & vultu deformis, & statura brevis, & sagina ventris non hominis sed beluæ similis, quam sceditatem nimia subtilitas & perlucida vestis augebat, prorsus quasi astu inspicenda præberentur, quæ omni studio occultanda pudibundo viro erant. *Hæc ille.* De Adriano V I. Papa Romano scribit Battus Parmens. *ad Hieron. ibi:* Erat Hadrianus procera statura & recta, gracilento corpore, facie oblonga ac prominenti & maximè decora, nisi frons depressa in verticem plus justo recederet: Oculos habebat parvos, non tamen prorsus cæruleos, ut bona pars Germanorum, sed habebat splendidos & hilares & superciliis admodum obtectos, ut hinc faciliè deprehenderes latentes in eo astutias: Habebat nasum aquilæ rostro non absimilem, sed obesum, nec ita prorsus aduncum. Male oblongæ ac prominentes & naturali rubore perfusæ totum vultum maximo opere honestabant. Ipse incedebat rectus, & cum magnâ venustate loquebatur, ut procul dubio diceret, illum fuisse natum ad imperandum, quamvis ejus affines & necessarii, in extremo sepulchri margine inscribi curarunt hunc versum, se junctum à reliquo elogio: Hic nihil in vita infelicius duxit, quàm quod imperaret. Vide Joan. Wolff. *tom. 2. left. memor. pag. mihi 192.*

Extat perelegans & notabilis locus de hoc indicio apud Joh. de Pined. in *Job. cap. 37. vers. 7.* ubi interpretes communiter disputant quid de signis & characteribus manuum statuendum, an inde bonitas vel malitia hominis quodammodo arguenda sit nec ne? ubi ille post ventilationem prolixa thematici hujus sic demum concludit. Si Deus (*ait*) in aliqua hominis parte signavit, designavitve illius animum, & naturales animi propensiones, non signavit quidem in manu, sed potius in facie, vultu, fronte, oculis, qui sunt velut animi imago, atq; totius corporis speculum, indicant hanc Metoposcopiæ, aut gnomiæ naturalem observationem sacræ literæ, tradiderunt, sed ex naturalibus tantum causis, optimi Philosophi, usi sunt illa, cum utilitate tamen, cum sobrietate, sanctissimi atque sapientissimi viri, è quorum numero non ultimus Nazianzenus *orat. 4. adversus Julianum*, qui quamvis in ea scientia se parum scitum, parumque ingeniosum vocet; at illud dixisse per animi submissionem, & morum facilitatem testatur Niceta, Quis enim (*inquit*) parem huic potestatem habebat ad hominum naturas ex vultu cognoscendas, atq; ad internum hominem, ex externis & perspicuis rebus percipiendum? Ergo Nazianzenus Julianum ex vultu, & totius oris lineamentis longe ante verosimilimè perspexit, quis futurus esset. Tunc (*inquit*) me non malum de hoc

hoc viro conjectorem fuisse novi, quanquam. alioquin non ex eorum numero
sum, qui in huiusmodi rebus sciti atque ingeniosi sunt: Sed me morum ac ge-
stus ipsius inequalitas, atque ingens quaedam mentis emotio vatem efficie-
bat, siquidem vates ille optimus est, qui recte conicere novit, neque enim mi-
hi boni quicquam significare videbantur crura minime firma, humeri quos
subinde agitabat & attollebat, oculus vagus, & oberrans, ac furiosum quid-
dam intuens, pedes instabiles, & titubantes, nasus contumeliam spirans, vul-
tus lineamenta ridicula, idem significantia, risus protervi & exastuantes, nu-
tus, & renutus omni ratione carentes sermo harens, spirituque intercisus,
interrogationes precipites & imperitae responsiones his nihilo meliores, &c.
Porro non dissimulandum est, ut quoties cum mala physiognomia concur-
rant indicia ex chytomantia deprompta, ea operationes suas quoad hanc cau-
sam exferant, quod de re idem *d. loc. ibi*: Sed antequam audiendi physiognomi, quos
cum non omnino rejecerimus, cumque chiromantia illa physica possit ad
veritatem physiognomicam reduci, si possit quidem per illam ex signis ma-
nuum verisimilitudine aliqua conjectura fieri humanarum actionum, ut ex suis ipsis
manibus possit homo cognoscere opera sua, locus quidem hic non judicia-
riorum iudicio, sed verisimili physiognomicorum conjectura, lumen acci-
piet. Quis enim neget, ex \dagger manibus Esau hispidis & villosis studia & mo-
res illius agrestes atque ferinos, & beluina illius opera conicere potuisse? Me-
mini, me in aliam rem de hac ipsa manuum indicatione ex Aristotele & Po-
lemone nonnihil dixisse: fusius de hoc indicio agit. Joan. de Pineda *d. loc. in*
Job. cap. 36. vers. 26. pag. 884. ibi: Ex duobus illis fratribus, Esau, sicut corpore
ad labores externos, & rusticationem nato, ita ingenio fuit ad sapientiam mi-
nus idoneo, cum fuerit totus in morem pellis hispidus, fuit quoque rudiatque
ferino ingenio, nam capilli crispi & hirsuti denotant stolidum, & ferinos
mores, atque agreste omnino ingenium, ut Polemon Atheniensis in suis na-
turae signis tradidit. Tamen etiam collum habuit, non minus quam manus, pi-
losam, at collum asperum habentes rodus ingeniū usquequaque censendi sunt.
Jacob est contrariolentis, id est, levis, fuit enim procul dubio carnibus molli-
bus, quae proprie ingeniosorum sunt, capillis mediae qualitatis, moderatè fla-
vescentibus, qui laudabilis, docilis, mitisque naturae sunt, & ejus quid ad feli-
cem fortunam tendit, tum etiam manus molles levesque, bono ingenio prae-
dictum testantur. *Hec ille.*

Porro os magnum in \dagger muliere lasciviam & improbitatem denotat, 7
ubi haud immerito inducitur Marguitta Tirolensis Maultscha ab oris ma-
gnitudinis dicta, nupta Joanni filio regis Boemiae, quem libidinosa repudia-
vit, ut ineptum & parum sibi sufficientem: Leopoldo de Schaumburg, Epi-
scopo Fruxinensi arbitro electo, & rumpente matrimonium, quod Ludovico
Brandenburgensi ea nuberet, uti subsecutum est, priori viro, & uxore, & re-

gno exuto, ex Cuspiniano, Johan. Wolff. 2. lect. memor. pag. 261. Cum Artaxerxi Longimano dicto, à manus longitudine, filio Xerxis probro, obicere-
tur probro, quod manum dextram haberet longiorem sinistra, respondit,
sibi tanquam optimo Principi naturam concessisse, ut manum haberet, ad
largiendum amplissimam & longissimam, sinistram verò ad accipiendum &
detrahendum, brevissimam & contractam. Et sanè rege bono dignius est &
beatius dare, quàm accipere, Johan. de Pineda in Job. cap. 35. vers. 6. pag. 832.
Idem de Physiognomia edisserens, cap. 25. vers. 11. a sinina labra, ait, ingenii stu-
porem, genæ contractæ in tristi vultu, quod simiarium est, stultitiam, nasus
ad faciē malè discretus, qualis inest suibus, ruditatem. Equidem vero verius
est, exteriorem corporis turpitudinem vel pulchritudinem, uti modo dixi-
mus, exprimere hominis interiores mores, hinc Ambros. lib. 2. de Virgin. spe-
cies corporis simulacrum mentis est, ait, figuraq; probitatis, Lucas de Penn.
in l. 1. vers. secundo queritur, col. 1. C. de etat. vel profess. se excus. lib. 10. & l. 1. C. de
profess. qui in urb. Constant. & c. lib. 12. de physiognomia agens, non satis ido-
neum esse ait studiis liberalibus eum, qui physiognomiam non præ se fert
honestam & decentem. Proinde illud Euripidis: Περὶ αὐτῶν εἶδ' ὅτι δέξιοι τε γέν-
νιδ' ὅ, Priami species digna imperio, &c. Et Claudian. de Stilicone:

*Jam tum conspicuus, jam tum venerabilis ibas
Spondebatq; ducem celsi nitor igneus oris,
Membrorumq; modus.*

Cynus in l. 1. quest. 3. ff. de jurisdict. in hanc sententiam transiens ait, in pulchro
corpore pulchram quoq; residere animam, vide Alexand. cons. 211. col. 2. lib. 6.
Quare Ovid. 6. Fastor.

*Par animo quoq; forma suo respondet in illa,
Es genus & facies ingeniumq; simul.*

Panormitan. in c. quia de veritate, ext. de concess. præbend. quoque adstruxit,
8 uti † bona corporis effigies animæ latentis bonitatem, sic mala ejusdem
compagis, malitiam animi omnino præ se ferat, hinc Germanus dicere so-
let, Daß man sich für denen hüten soll / welche die Natur gezeichnet habe / Ga-
len. de temperament. 2. c. 6. scribit naturam membra componere, prout mori-
bus animæ competant, & notum est proverbium: Οἷα τὸ μορφὴν, τὸιαδὲ καὶ τὸ ψυχῆν.
Qualis forma, talis est anima. Idem Galen. lib. 1. de usu part. ait: Ridiculam ani-
mam ridiculo circumvestiri corpore, imò deformes mulieres formosis lon-
gè impudiciores esse, ex Stobæo constat, cap. 5. ibi:

*Neg, quod deformis est, caret suspitione,
Neg, intemperans esse, quæcunq; formosa est, solet,
Quædam enim eos, qui ob formam multa largiuntur,
Non sequitur, multas verò videre est mulieres,
Non pulcras aspectu coeuntes insatiabiliter,*

Et his,

Et hi, qui eis utuntur, multa gratis offerentia.

Erasm. in *Adag. Chilian.* 3. cent. 2. cap. 8. refert Lycurgum statuto cavisse, ne jus partum nutriendi patris esset, sed in locum certum deportarentur infantes, ex quibus, si qui deformes reperirentur, Apothecis sic dictis, exponerentur, quasi ominolos & inutiles Reipublicæ, &c. Ut quoque in milite corporis incompositio, quæ mētis inequalitatē solet arguere, ut ait text. *dist.* 41. §. *fin.* nec immeritò culpetur Ranzov. in *tract. bellic. lib.* 1. ubi ait: Quod cum Augustæ Windelicorum perlustranda esset acies Caroli V. repulsus fuerit ex ordine miles pede utroque claudicans, miles ferens indignè repulsam allocutus sit Commissarium. At tu me cur explodis, qui stare cogor pressius, siquidem tu pede velociori jam dudum aufugis? Obtinuit faceto hoc dicto, ut in matriculam reciperetur. Quod autem de Philopœmene Duce Græcorum præstantissimo scribit Tiraquell. de *ll. connubialib. gloss.* 1. part. 2. num. 58. quasi is propter deformitatem vultus luerit pœnas, ligna hospitis, ad importunam hospite pœssionem, secans, Drexelius de deformi corporis habitu, quoad vestitum potius exponit in *Trismegistolib.* 3. cap. 7. §. 2. Philopœmenes paulò ante, quam suspicaretur is, qui ipsum invitaverat, venit ad cœnam, mulier invitantis existimans illum vel famulum, vel tabellarium esse, jubet sibi secari ligna, ut cibos paratiores haberet in adventu convivarum, lubens ligna secat invitatus, at hospes subinde domum redit, videns tantum virum secare ligna, obtamefcit at subridens ille, pœnas, ait, do cultus mei. *Hæc Drexel.* At Tiraquellus: Mæ deformitatis pœnas pendo. *Utriq. dicti locis.*

In specie quantum concernit faciei delineamenta, & quidem caput ipsam, ait Pineda in *Job rom.* 2. cap. 39. vers. 17. *in fine.* quod caput parvum stoliditatem arguat, natos acutus, oculiq; parvi bonitatem naturæ, nec non calvities vortq; gracilis, & quæ alia, de quibus Peucer. in *tract. de divinat. cap. de ebyromant.* scintillantes oculi savitiam & crudelitatem, Pined. cap. 41. vers. 12. num. 4. collum erectum ꝑ insolentiam & nocendi aviditatem. Idem cap. 9. 41. vers. 13. num. 1. alias Aristoteles in *Physiognom.* tradit: Quod collum grossum habentes fortes sunt secundum animam, subtile imbecilles, hinc fortibus & magnanimis victoriæ & triumphus insigne colli ornamentum, id est, torques dabatur, quæ victorum erat præda potissima, extat Jobi dictum cap. 41. vers. 13. in collo ejus morabitur fortitudo, &c.

Ceterum quod in natura homo homine nobilior, animal animali præstantius emittat, De omnipotentis gratia est, & naturæ beneficium, quæ multos præteriens nemini obstructam se esse clamat, veluti de Scanderbeg Epitrotarum principe in dextro brachio formam ensis præ se ferente, exclamat Marin. Balet. O insignem naturæ potentiam, quæ ꝑ vel nascentibus nobis subijcit documenta & in corpore ipso insigit insignia, quæ postmodum sunt sequenda, Joh. Wolff. *rom. 2. lect. memor. pag.* 421. nihil de familiis dicam nobi-

nobilioribus, vel aquilam, leonem, quodvisve simile, præ se ferentibus, corpori eorum quasi inustus, unde procul dubio non obscura sunt à majoribus & infallibilia deprompta argumenta, qua de re agit prolixè Camer. 2. *medit. histor.* Et quanquam uti diximus, tantum efficaciæ in physiognomia lateat, quæ quasi animi character est, qui in oculis fronte adeoq; toto corpore natura effinxit interioribus cōsentientibus, quæ ad ipsas animi sese inflectunt, accommodant & mutant actiones, affectiones, animiq; sensus & machinationes admitando naturæ consensu proferunt, proinde Peucer. *d. loc. pag. mibi* 258. aliæ insitas à prima origine inflexiones propensionesq; ad certam, actionum, studiorum, affectuum genera vel abditos animorum sensus affectionesq; arguunt, & ceu aperiunt ac produnt: Dubium tamen non est, quin hæc ipsa indicia fallant quam sæpissimè, cum vel natura, arte, & disciplina correctæ est, vel abdita ejus accurata † & perversâ simulatione obteguntur. Hinc Zopyrum ex physiognomia Socratem, fertur, cum habitum corporis inspexisset, stupidum pronūciassè & bardum, quod jugula concava non haberet, obstructas eas partes & obturatas esse, dicentem addidit & jam mulierosum, in quo Alcibiades cachinnum dicitur sustulisse: cum in eo nihil horum observatum esset, nam & errata naturæ emendarat & ex naturalib. causis nata vitia edomuerat, & compresserat voluntate, studio ac disciplina, ad eum modum ut nemo unquam ullum eorum vestigium videret, *de physiog. p. 261.* Præterea quod ad malignam naturæ simulationē attinet, ea de re extat Ciceronis locus in *Ep. 1. ad Q. fratrem, ibi*, multis simulationum involuctis tegitur, & quasi velis quibūdam obtenditur uniuscujusq; natura, frons, oculi, vultus persæpe mentiuntur, oratio quoque sæpissime. Et Oratione quam
12 contra Pisonem dixit: jamne vides belua, jamne † sentis, quæ sit hominum querela frontis tuæ, nemo enim quæritur, Syrium nescio quem de grege novitiorum factum esse consulem. Non enim color iste servilis, non pilosæ genæ, non dentes putridi deceperunt, oculi, supercilia, frons, vultus deniq; qui sermo quidam tacitus mentis est, hic in errorem homines impulit, hic eos quibus erat ignotus, decepit, hos fefellit, hic in fraudem induxit. Porro idem pro Sexto testatur de Pione eodem differens: alter ô Dii boni, quam teter incedebat, quam terribilis aspectu, unum aliquem de barbatis illis exemplum imperii veteris, imaginem antiquitatis, columen Reip. diceret intueri. Et paulo post: Nam quid ego de supercilio dicam, quod † tamen hominibus nō supercilium, sed pignus Reip. videbatur: Tanta erat gravitas oculorum tanta contractio frontis, ut illo supercilio tanquam virtutis unbraculo niti videretur. Erat hic omnium sermone Reip. magnum firmumq; subsidium: Et mox: Etenim animus ejus vultu, flagitia parietibus tegebantur. Ex quibus verbis colligere licet, Pisonem tantam præ se probitatem ferre solitum, ut omnes hoc ipso deciperet, cum talem esse, qualem se gerebat existimantes, cum ta-
men

men reuera esset omnium flagitiosissimus. Simulationis hujus causam ex Firmiano mater lib. Mathes. citat Tiraquell. de pœnis. caus. 21. n. 7. pleriq; ait, astrosum lege his astricti sunt moribus, ut præ se ferant, quod reuera nō sunt, qui enim in horoscopo habent hædum, fucato aspectu mentiri solent severitatem, ut Catonis frontem † & institutum imitari videantur. Hæc ille. Vide Pined. in Job. rom. 2. c. 36. vers. 13. ubi hypocritas hosce describit, qui non tam fronte & ore, quam opere quoq; sinceritatis edunt externa signa, at in cute pessimi, quos tandem divina iustitia sit condemnatura, qua de re infra delinolatā pietate cap.

CAPUT XXIII.

DE INDICIIS, QUÆ EX CONSTITUTIONE REGIONIS vel moribus populi, unde Reus oriundus dicatur, depromuntur.

SUMMARIA.

- | | |
|---|--|
| 1. Alares rui perpendi debent iuxta vicia vel virtutes gentis, unde u oriundus dicatur. | pter conspectum mulieru animo defecit. |
| 2. Una gmi altera versutiores habet pueros. | 11. Galli rixosi, quod & Germani tribuntur. |
| 3. Quæ ratio Physica, quod natura hominum ita variatur. | 12. Cui Australes populi non tam vehementer patitur, quam qui sub Aquilone habitant. |
| 4. Arcanum Reip. aff. intelligitur moris populi cujusvis. | 13. Indi accidentales sunt pacifici. |
| 5. Memorabilia de Communi bus in Liguria. | 14. An multitudo litium forensium sit adscribenda advocatis & procuratoribus? |
| 6. Notabiliora textus juru sunt ad proprium thema. | 15. An Succi & Norwegi vere dicantur naturā mali à Badino? |
| 7. Itali & Nivola præsumuntur esse venales. | 16. Patagona dicuntur stupidi, alii probi & simplices. |
| 8. Germani & Scythi dicuntur casti, & qui pado hi pudicitiam servant. | 17. Patagona populi robusti, quod exemplo declaratur. |
| 9. Henricus primus Imperator perpetuam solui pudicitiam cum necesse. | 18. De Lappanibus aliisq; populis vide notabilia. |
| 10. Indiam fecundus Muscia dicitur pro- | 19. Cassius Rodini de moribus Germanorum subjicitur. |

Indicium affine est † modo præcedenti, quod ex constitutione regionis, 1 vel moribus populi, unde oriundus reus est, depromitur l. quod si, §. qui mancipia, ff. de edil. edil. Cum enim una gens altera callidior, illa † furtis, rapinis, hæc Veneri, beneficiis, fortilegis, magis magisque dedita sit, pro circumstantiis ejusmodi indicia quoque fortunanda esse nemo non videt, Men. in prorum. de arb. jud. quæst. Vet. Pecc. de reg. jur. can. reg. 8. num. 5. ibi: ex patria illaudata vir illaudatus, vide part. 3. cap. 2. de indic. furt. num. 108. Hinc Poëtæ

P

senten-

sententia, citata in legendis Catharinæ, reginæ Gallix, ex familia Medicæa, ibi: *Ingenium tellure latet, &c.* unde rythmi:

In einem jeden Land vnd Erd/ Und ein Land arret so die Leute/
Streckt sonder Arth vnd Geberd/ Gleich wie das Ross in seiner Weide.

Ego in *disp. Just. disp. 9. thes. 22. ibi*, una gens altera versutiores habet pueros
(homines) cum † regionum naturæ variant, idq; propter cæli & soli dispositionem, quæ necessaria quadam vi hominum mores & ingenia transformat, omnino dicendum est, adeo, ut judicantem quoque nosse oporteat naturam regionis, ubi gens vel in hæc, vel in alia est proclivis flagitia. Unde Bo-
din. 5. *de Republ. cap. 1. rerum publicarum* † arcanis nullum majus est (ait) quàm ad varios gentium mores & naturas civitatis, cujusq; leges & formam congruentem accommodare, ut enim architectus prudens diuturnum & stabile ædificium futurum, ad subjectam cujusq; regionis, morumque populi materiam aptare debet, ita quoque judicem ad populi regionisque naturam jura accommodare, vel ut Petr. de Suavis Polan. in *hist. Concl. Trident. lib. 6. pag. mihi 549. ait*, leges, ut pedi calceus, regioni, personæ, tempori sunt attemperandæ, &c. huc spectat Germanicum diverbium: Sackse ein Säußer/ Böhme ein Reher/ Francke ein Schrecker/ Pole ein Dieb/ Vnger seinen eygnen Herrn verriecht. Ita de populis aliis alia quoq; prodita indicia vitiorum, quæ vulgò inesse eis, creditum fuit, sic Græci mendaces, Genuenses leves & vani quondam, & contrà, illi sapientes, hi ingeniosi juxta dicti sunt, hinc disticha † sequentia apud Arnold. Ferron. *pag. mihi 102. lib. 3. de Ludov. XII. Reg. Gall.*

Genua cui patria est, genetricem Græcia partum,

Pontus & unda dedit, qui bonus esse potest?

Sunt vani Ligures, mendax est Græcia, Ponto

Nulla fides, malus est, hæc tria quisquis habet.

Quos versiculos in Julium III. Papam quondam conscriptos, publiceq; affixos, & Romæ divulgatos, ut refert Arnold. Ferron. *d. loco.* retorsit verò, & in contrarium sensum per verba non minus trita, & ingeniosè reduxit Janus Lascaris, unde à Papa magnam inivit gratiam, quæ sic se habent:

Est Venus orta mari, Grajū sapientia solers

Ingenium est Ligurum, qui malus esse potest?

Qui genus ut Veneri, à Grajis sapientia solers,

Ingenium à Genua est, Mome proterve tace.

De Florentinis author leg. de Cathar. Medic. ait, *pag. 6.* Florentini nulla ex parte tenentur conscientia, volunt superficialiter religiosi apparere, revera autem non sunt, nullos præter se diligunt, insigni odio, summaq; invidia adversus eos feruntur, à quibus aut virtute, aut nobilitate superari se sentiunt. Idem *pag. 5. in Hetruria urbs Florentina*, ubi ars decipiendi, quanta ab illis mala

malis sunt expectanda, reputandum relinquo. Hinc Accut. in *Novell. de re-
ferenda*, ait, quod ratione patriæ quis præsumatur bonus vel *†* malus, extat 6
alias in hac sententia textus perelegans *l. 31. §. 21. ff. de edil. edit.* Qui, inquit
Ulpianus, vendens mancipia, nationem cujusq; in venditione pronunciate
debent, plerumq; enim natio servi aut provocat, aut deterret emptorem, id-
circo interest nostris scire nationem. Præsumptum enim est, quosdam servos
bonos esse, quia natione sunt non infamata, quosdam malos videri, quia &
natione sunt ea, quæ magis infamis est, quod si de natione ista pronunciatum
non erit, iudicium emptori, omnibusque, ad quos ea res pertinebit, dabitur,
per quod emptor redhibeat mancipium. Et consilium Navatenſe, in *c. quan-
do, dist. 24*, jubet ordinandorum patriam investigari, ut proinde sciatur, qui-
bus ipsi sunt imbuti moribus, de quo alibi. Porro quod contra reum præſu-
mat ratione patriæ, est text. in *d. c. Afros, dist. 98*, & ibi not. gl. & Arch. & Bald.
in *l. data, §. l. c. vers. 3. ibi: item ratione patriæ, C. qui accusare non poss.* qui & il-
lum textum allegat, & simile est, quod dicit Bart. in *tract. de Guelphis & Gibel-
linis, col. 4*, quod de jure quis præsumatur ejus affectionis esse, qualis est ejus
patria, est enim præceptum juris gentium, ut patriæ pareamus, *l. 3. ff. de just. &
jure*, quam rationem tanquam singularem hac de re celebrat Barbat. *conf. 34.
lib. 2*. Naturâ ita comparatum est, ut è mollibus regionibus molles viri exi-
stant, neve ex eadem terra admirandæ fruges, ait Cyrus apud Herod. *lib. 9. vid.
cap. sequenti 24. num. 7*. Quare cum in *†* Italos formatur inquisitio specialis, 7
qui ut plurimum præsumuntur Veneri, Sodomitæ, sanè indictis aliis admini-
culantibus recte hinc deprimi quaestio potest, argum. *l. 1. §. idem, & §. Divus,
Lex libera, §. ff. de qq. c. cum oporteat, c. inquisitionis, c. qualiter, ext. de appell.* At
quod Itali tales præsumantur, undè aliorum etiam flagitiorum, ut Assassini,
arbitrarii, sacrilegi deditissimi, quâ cum Bodino & Machiavello experientia
rerum magistra satis superq; loquitur. Quos mores vel potius vitia & flagitia
adscribit Livius Numidis Africæ populis. Cum contrâ *†* Scythæ commu- 8
ni opinione casti & pudici dicantur, nempe qui parotides venam post aures
latentem, propterea secari sibi curant. Hæc pudicitie laudes Germanis quo-
dammodò quoque adscribit Cæsar *6. com.* dicens: Quod ante *†* annum 20. 9
seminam cognoville turpissimum ipsis fuerit: sic Henricus I. Imperator per-
petuam cum uxore coluit pudicitiam. Johannes II. Muscoviæ Dux eousq;
exhorruit mulieres, ut ad earum conspectum animo deficeret. Galli *†* rixoli 10
& scitigiosi passim creduntur esse, quod modò Germanis etiam meritò tribui-
mus, quæ de re tractatas perelegans Vent. de Valent. *part. litigios.* dictus, &
scribit Tacitus, quod *†* Germani nimium poculis indulgentes soliti fuerint 11
inter scyphos movere rixas. Quos potandi *†* mores nonnulli etiam Scythis, 12
quos castos quoque uti Germanos diximus esse, attribuunt, redduntq; ratio-
nem nimis sitis in populo, quod vis caloris intima in Aquiloniis regionibus,
P 2 & aliis

- & aliis siccissima natura majorem sitim ingeneret hominibus, quàm Austribus, quibus interiora frigida sunt, & qui propter humidiores Austri flatus sitim non adeò patiuntur, utigentes Aquilonis. Cæterum Indi Occidentales † pacifici & omnis litis o fores esse dicuntur, ubi judicia nulla, nulla pacta, nulla testamenta publicis aut privatis, sed rationes tantum accepti & expensi conscribuntur, quare ne lites eò pervenirent, Ferdinandus, Hispanorum Rex prohibuit, ne Betraria Indiæ illius Protex, Causidicos illuc sineret commigrare. Et refert Damian. à Goef. *de moribus Æthiopum*, quod in tota Æthiopia, & regnis pretiosi Johannis, quem alii presbyterum Joannem appellant, nullum jus scriptum in usu habeatur, idq; inde, ne lites avaritia judicum vel patronorum in longum protrahantur, querelis litigantium non scripto, sed ore peragendis: *Hæc ille, pag. 488.* uti de Germanis priscis scribit Luc. Flor. *in hist. Roman. c. 10. Epit. 4. in fine.* quod legum † Romanarum impatientes, Quintilio Varo in castris judicia exercente, Romana adorti sint castra, causarum patronis aliis eruentes oculos, aliis manus amputantes, nonnullorum linguas recisas in manu tenentes & clamantes: Tandem Vipera sibilare desine. Sic Ariovistus, Germanorum Rex, paulò antè ad Cæsarem citatus, & severiora armis jura metuens respondit Cæsaris nuncio: Quis est ille Cæsar? Ipse ad me veniat, & quid ad illum, quid nostra Germania agat? Num ego me interpono Romanis? Quod responsum cordatum, talem in castris Romanorum movit terrorem, ut testamenta passim scriberentur. Idem Flor. *d. loc. cap. 3.* Matthias Corvinus, Pannoniæ Rex, ab Italia accersivit Jctos, ut leges & legum actiones populum ignarum docerent, sed quia subditi tot tantisq; litium ambagibus implicarentur populi rogatione, Causidici omnes, quotquot erant eò vocati, regno fuere expulsi.
- 15 Sueci & Norvegi vulgò mali † existimantur esse, à quibus sibi cavendum Galli & Angli omninò credunt, Bodin. *de rep. lib. 5. c. 773.* Interea eos à proditione & adulatione alienos esse testatur Johan. Wolff. *tom. 2. lect. memor. pag. 316. ibi:* Adulatores & proditores per se non habet Suecia, ut gens austera, & ejusmodi rebus minime dedita: Sed ab extraneis ejusmodi scelera in eam invehuntur. Exemplo est, quod in civitate Stockholmenfi, primaria civitate Sueciæ, celeberrimo emporio totius septentrionis, tempore Regis Alberti 170. extranei inventi fuerunt, qui occultâ conspiratione colligati se cucullatos fratres appellabant, crevitq; postea eorum numerus ultra mille quingentos. Horum studium erat præcipuum, conjectas in Saxones & indigenas convitiis ad lites & rixas provocare, ut demum apud regem delatos vita, aut fortunis, vel pariter utrisque spoliarent. Tandem in carcerem conjecti, inclusi, digitis in perforato pariete cum eorum impressione affixis, superjecto igne combusti fuerunt.
- 16 Patagonæ simplices & stupidi † sunt, nec ad delicta ea, quæ quadam animi

animi solertia & sagacitate perficiuntur, minus expediti, quos alioquin robustos esse, proceresq; homines refert Bodin. *d. loc.* ut vix octo Hispani unum vinculis ꝑ constringere aliquando potuerint.

De Lappombus vulgo hoc effertur, quod sint magia & incantationibus de-¹⁷biti. Incantamenti sic pollent ait Damian. à Gæf. *d. loc.* p. 499. ut inter multa alia ꝑ dictu mita, quæ prætermitto, naves in medio cursu retineât, sic ut 18 nulla ventorum vi amoveri queant, quod malum solo virginum excremento foris navium ac transtris illitis, curatur, à quo spiritus illi, ut ab incolis accepti, natura abhorrent. Quos alias feroces & bellicosos in negotiationibus sagaces esse testatur idem.

De Anglis & Siculis scribit Warem. ab Erenb. *de sæd. p. 1. pag. mih. 255.* quod sint ut plurimum fallaces, Africani astuti, Lucani fidem cum fortuna mutant, Florentini avari, (& ut supra diximus, impii & invidi) non tamen pa-¹⁹rior mihi (ait Waremund. ab Erenb. *d. loc.*) persuaderi, æris & frigoris in regionibus quibusdam tantam vim esse, ut quotannis 27. die mensis Novemb. homines quidam moriantur, & 24. Aprilis die denuò reviviscant, quod de populis, qui Gransturi & Serponoviri vocantur, refert Ganguin. *rer. Polon. tom. 2. pag. 207.* Warem. ab Erenb. *d. loc.*

De Tartaris communiter profertur, quod sint vel raptores, fures, vel usurarii pessimi, cum enim edicto regio eis permissum sit, ut prædari & spoliare possint peregrinos, de 10. denariis, mensibus singulis vice usurarum accipere denarium unum, hinc tanta ei genti inhæret rapacitas & furandi libido, ait Joan. Boëm. *d. lib. p. 2. pag. 129.*

De Thucis sive Hetruclis, Thyrenis & Liguribus quoq; proditum est, quod ut plurimum arti inaugurandi studeant, quod tamen de licitis artibus exaudire scilicet ex cursu astroium aliisque causis naturalibus, Joan. Boëm. *d. loc. p. 3. pag. 326.*

De Germanis, quibus hoc ꝑ caput claudam, scribit Bodin. Quod sint 19 humanitate Asiatici, militari disciplina Romani, religione Hebræi, Philosophia Græci, Geometria Ægypti, Arithmetica Phœnices, Astrologia Chaldæi, opificiorum varietate populis omnibus facile superiores. *Hæc ille in method. lib. 1. c. 5. pag. 196.* Qui alias hujus gentis obiectator esse solet insolens & insensu-²⁰sus, ut merito hic dicendum: Non modicam veritatis præsumptionem ex adversarii relatione in adversarii favorem deponentis

deprobi, Craver. *consil. 6. n. 62. Xentingf in reg.*

sec. lib. 1. cl. 2. c. 6. n. 38.

CAPUT XXIV.

DE INDICIIS, QUAE EX OBSCURITATE FAMILIAE, PRAVISQUE PARENTUM MORIBUS DEPRIMUNTUR.

SUMMARIUM.

1. Ex moribus parentum depravatis indicia desumuntur.
2. Nedom sanguis, sed & morum labes in filios propagatur.
3. Filius cur portio viscerum paternorum dicatur?
4. Caro filii caro patris aucta.
5. Ratio Physica de propagatione morum reddita.
6. Quales flores tales sunt tinctura.
7. Nonnulla familia signa naturalia matritia praefert.
8. Referuntur varia hac de re auctoritates.
9. Quid ius civile de hoc indicio disponat?
10. Filii sacerdotum an ad honores promovendi?
11. Filius praebiteri an in Camera possit agere assessorem.
12. Mulier vel virgo cuius mater improba & incesta fuit, praesumitur esse ejusdem affectionis.
13. Recensentur hac de re dicta quorundam auctorum graviora & memorabilia.

1. **P**ORRO indicium † aliud est, quod ex moribus parentum rei depromitur, cum enim reus parentes viles, facinorososque habeat, praesumitur & ipse eadem labe aspersus, *l. quisquis, C. ad L. Jul. Majest. ibi*: in filiis paterni criminis exempla metuuntur. Nam saepe solet similis filius esse patri, & ut Paling. in Leon. ait pag. 116.

*Nam similes fiunt nati plerumque parentum,
Qualis quaeque arbor, tales solet edere fructus.*

Proinde Johan. Fab. in rub. inst. de nupt. ait: nempe nedom sanguis sed & † morum labem quoque derivari ad posteros, per rationem juris, quod pater & filius censeantur eadem persona, vel quod filius portio † viscerum paternorum, eademque caro patris dicatur, *l. 22. §. fin. C. de agr. & censit. Arist. 5. Eth. 5.* Hinc Dido ad Aeneam:

*Forſitan & gravidam Dido ſcelerare relinquis
Parsque tuilatitat corpore clauſa meo.*

4. **Q**uinimodo caro filii est quasi † caro patris aucta, ita quidem ut efficiatur novus homo propter novam animam, non dicatur tamen primus homo omnino extinctus post mortem ejus, uti pulchre ex Paulo de Castro recitat Tirraquell. in lib. de primog. q. 40. Ego in disp. Inst. disp. 16. th. 3. Joh. Borch. de pact. cap. 4. num. 5. pag. 45. Adde Johan. de Pined. in Job. cap. 27. vers. 13. ibi: Sunt filii parentum non membra modo sed viscera, & tom. 2. cap. 38. vers. 28. pater est uterus virorum & ipsa interna substantia & viscera, de quibus egredi dicitur, decidi substantia filii medio semine. Unde locus Genes. Qui egreditur de utero tuo, Paralip. 32. & Quintilian. 5. de argumentis disserens, argumenta ait, saepe

sæpe à persona & genere deducuntur, nam similes parentibus ac majoribus suis filii plerumq; creduntur, & nonnunquam ad honestè turpiterq; vivendum, inde causæ sunt. Ut Origen. *comment. ad Levit. hom. 51.* haud immeritò dixerit: Quod nomen patris grande mysterium sit.

Et licet sua cuiq; mens † sit divino creata arbitrio, sæpiusq; parentes parvi & maligni generent sobolem frugi & præstantem, plerq; tamen sunt animi facultates, quæ una à parentibus carnaliter propagantur in liberos: Sic enim naturâ comparatum est, ut corpus & anima proportionem quadam harmoniæ convenient, motusq; corporis in animam, sicut & animæ in corpus facilimè penetrent & communicentur, atque id quidem non hoc pacto, quasi anima patris propagetur in filium, tanquam ex traduce, sed quod pravè concupiscentiæ quivive affectus alii, sive boni sive mali fuerint, à corpore tanquam vivâ radice patris enati transeant in sobolem crescantq; & operatione naturæ ita comparatæ & dispositæ. Vvas acerbæ comederunt patres & dentes filiorum obtupuerunt, legitur in *Hierem. cap. 33.* Et *Esdæ lib. 4. cap. 9.* Qualis ager, talia & semina, † & quales flores, tales & tincturæ, qualis operator talis & creatio, & qualis agricola, talis & cultura. Neq; enim arbor mala fructus bonos producit, *Matth. 7. & Luc. 6.* Notabile est admodum, quod scribit Dubravius Juris Doctor & ductor exercitus, in *hist. Boëm.* de prodigiola pœna hereditaria: Duo quidem (an) alter barba † rutila, alter vero pede claudus ob quoddam scelus perpetratum ita puniti sunt à Deo, ut qui hodie ab illis nascuntur, vel rufescant, vel à pedibus laborent, quorum utraque familia apud Boëmos nunc extat, *Johan. Wolff. tom. 2. lect. memor. pag. 76.* Quamobrem † *Aristot. 1. Polit. 4.* uti ex hominibus homo, ex bestia bestia, sic ex bono homine bonus generatur. Et *lib. 3. cap. 8.* consentaneum est, inquit, ex melioribus ortos fuisse meliores, quod refert Theodor. *Keimlingk in resp. de process. contra sag. null. instit. nam. 190. ibiq;* *Wilhelm. Antonii in claus. ubi & aliud genus videre licet. & 3. Rhetor.* verisimile est, ex probò probum & bene educatum quoque virum evadere; Et est apud *Gellium 5. Noct. Att. 10.* Mali corvi, malum ovum; Germani Saxones ita verunt: Quadi Ey / quadi Ruten / quod proverbium longè aliter applicat & explicat *Pined. tom. 2. cap. 38. vers. 41. pag. 1014.* Hinc illud *Virg. 4. Æn.*

Non tibi diva parens generis, nec Dardanius author,
Perfide, sed dæru genitrix te cautebus horrens
Caucasus, Hircanusq; admorunt ubera tigres.

Idem *Virg. 8. Æn.*

Gensq; virum truncis & duro robore nata.

Ovid. in epist. Did. ad Æneam:

Te lapis & montes, innataq; rupibus altis
Rhorate sava progenere fera.

Juven.

Juven. Satyr. 6. *Vivebant homines, qui duro robore nati.*
 Et Hor. 3. Carm. *Fortes creantur fortibus & bonis,*
Est in juvencis, est in equis patrum
Virtus, neq; imbellem feroces
Progenerant aquila columbam.

Aristophanes in fabula, cui ὀρνίθες titulus, ibi, τὸν ἐπὶ πῶς ὀρνίς ἐξ ἄλλας ἐκ τῶν ὀρνέων,
 9 *Upupam progeniit avis ex avibus, &c.* Jure civili, † quo utimur potissimum,
 filius ejusdem voluntatis & affectus esse dicitur, cujus est pater, *l. si operarum,*
ff. de oper. libert. Bald. in l. 25. C. cod. propterea Alb. Gand. in tract. malef. tit. de
 ind. col. 4. præsumptio naturæ est, ait, quæ monet, ut parentum ejus, qui ac-
 culatur, mores inspiciamus, inde enim apparebit, quibus ipse (accusatus) sit
 moribus imbutus, & dicit Ang. in l. fugitivi, C. de serv. fugit. quod ex eo quis
 præsumatur transiisse ad hostes, siquidem de familia eo nomine infamatâ
 progenitus fuerit, *cap. venerabilem, ubi Dd de elect. & c. 1. dist. 56.* ubi filios sa-
 10 cerdotum † non promovendos esse ait: non quod in genere mali sint sacer-
 dotes, sed quia spurii sacris initiari non debent, *cap. 2. de fil. presb.* Quem ritum
 11 etiam Camera Imperialis Spiræ Nemetum, quæ filios † presbyterorum et-
 iam ex legitimo matrimonio natorum, ad nobile assessoratus officium non
 admittit, sequitur, vide Petr. Pecc. de reg. jur. reg. 8. num. 5. Matth. Stephan. de
 jurisdict. lib. 3. part. 2. cap. 14. num. 127. clarior textus est in c. Cœnomanensem,
 dist. 56. ubi filii sacerdotum ex matrimonio suscepti, ad sacerdotia admittun-
 tur, sed addit textus, non ut pro regula sit illa conniventia, sed ut ad tempus
 Ecclesiæ periculo consulatur, *vide infra cap. 30.* Sic Alber. de Rosat. in l. si
 cui, §. 1. num. 2. de accus. ait: quem inde præsumi calumniari, quia pater ejus
 calumniator erat. Pio IV. Papæ oppositum fuit, uti refert Alvear. exam.
 Pontif. part. 1. cap. 1 ibi: Malus es tu, quia pater tuus latro erat, mater mere-
 trix: quomodo huc intrasti? nonne inde ut maculam hanc abstergeres: pepe-
 rit mater scortatorem, qui Papirii Capizucchi conjugem pro pellice susten-
 tas, vescens ostreis, & vinum bibens fortissimum. quod vocatur Mangeguer-
 ra, ad excitandam Venerem: Tandem præpostera Venere fatigatus, & nihilo-
 minus vespere nobilem illam fœminam post ostrea sumpta compressurus
 non surrexisti, sed mortuus elatus es, proinde meritis tale Epitaphium:

La donne Lumagi & Mangaiguerra

M'hanno levato della sedia & posto in terra, &c.

12 Vide Johan. Wolff. tom. 2. lect. mem. pag. 624. De filia, matrem † improbam
 vel incastam habente, idem est judicium, unde Amb. 3. de Virgin. Quid po-
 tuit filia de adultera matre discere? nisi damnum pudoris: juxta illud:

Insequitur leviter filia matris iter.

13 Martialis miratur, quod † filia ebriosi biberet aquam, lib. 16. Epigr:

Miror, quod Bassi filia potet aquam: Juv. Sat. 6. eo etiam alludit

ibi:

ibi: Scilicet expellat ut tradat mater honestos,
Aut alios mores, quam quos habet, &c.

Et idem Satyras 4.

Expellat, ut non sit adultera larga
Filia, quæ nunquam maternos dicere mores
Tam cito, nec tanto poterit contexere cursu,
Ut non ter decem respiceret? &c.

Apprimè hic decident Euripidis verba in Andromacho, ibi:

Καὶ γὰρ μὴν ἦδ' οὐ τῷ χαμῶτι μὴτε σὶ
Καὶ ὁ (ἡμεῖς) μὴτε δ' ὡμασιν λαβῶν,
Καὶ περὶ γυναικὶ σῶλον ἰπφίφροσι γὰρ
Μετὰ ὀνείδῃ ηἱ. Sic translata:

At ego quidem loquebar te ambiente affinitatem, nunquam secum
Affinitatem contrahere, neq. intra domum accipere
Mala mulieris pullum, imitantur enim
Materna opprobria, hoc & considerate mihi
O preces, bona filiam ex matre ut ducas.

Vide Titag. de R. conub. l. 7. gloss. part. 7. num. 12. pag. mibi 172. Columell. de re
rust. lib. 3. (ut hoc addam quoque) graviter & notanter scribens, nil dubium,
inquit, quin ipsa natura sobolem matri similem esse voluerit, & nihil certiùs,
quam ut filius

tradat mater honestos

Aut alios mores, quam quos habet. Juvenal. Satyr. 6. Vide Joh.
de Pined. in cap. fin. ad Job. vers. penult. Et Virg. in Bucol. Ecl. 1.

Sic canibus catulos similes sic matribus videt.

Ovid. in Helenam quoq. hæc adfert:

Vix fieri si suis veres in semine morum,
Et Jovis & Leda filia casta potes.

Tertent. in Heamontium:

Sed veretur, ne me absente hic mulier corrupta sit.

Concurrunt multe opiniones, quæ animum exangeant: Locus, occasio, ætas,
mater, sub imperio, casus est mala.

Quapropter Iupp. in l. 5. C. ad L. Jul. Majest. paterno conveniens esse
prete iupplicio, in quibus paterni, hoc est, hereditarii criminis exempla me-
moria, prudenter statuere. Vide Alciat. de pref. presumpt. 24. pag. 69.

CAPUT XXV.

DE ASTROREM IN HUMANA CORPORA influxu, quantum inde indiciorum depromendum?

Q

SUMMA.

SUMMARI A.

1. Influxus astrorum in humana corpora indicium quoque facit.
2. Astra inclinant non necessitant.
3. Indiciū Baldi hoc de re refertur.
4. Historis thema declaratur.
5. Mæchos mæchæve facit vis & influxus astrorum.
6. Vi astrorum puella senibus nubunt.
7. Solidarationes horum eventuum enarrantur ex physicis.
8. Indicia hac an adeo levia sint & obscura, ut praterire ea jure possit magistratus?
9. Unū indicium nunquā parit torturam.
10. Iudex sine indiciis inquisitens & procedens tenetur reo injuriarum.
11. Iudex non canis nec carnifex sit, & quæ judicem movere debent, ne temere ex indiciis temerariis ad quæstionem prorumpat?
12. An princeps possit procedere sine indiciis?
13. Sola fama spirante non confestim inquirat iudex.
14. Quanam fama potissimum attendenda, si fama inter cetera indicia fundare debet.
15. Fama nonnunquam vice accusatoris est.

PORRÒ quòd natura & inclinatio † vel bona vel mala efficit vel producit in sobole, tantundem, ni majus erit, præstat & operatur astrorum influxus in humana corpora. Quamquam enim † prout vulgò circumfertur, astra inclinant non necessitant, ut Peucer. ait *de divin.* dubium tamen non est, quin ut plurimum *κεῖται* ita informet corpora, ut etiam quavis arte modo vel occasione id, quod portendunt influxiones, evitari vel averti † possint, hinc Bald. in *c. ut debiti. col. 2. ext. de appell.* ait: Ingenia hominum deteriora vel meliora evadere scilicet ex bona vel mala aëris dispositione, quem haurit & excipit tenellum hominis corpus, quam primum scilicet in † lucem editus. Refert Joan. Wolff. p. 1. *lect. memor. pag. 796.* quod pater quidam videns ex nativitate filii, furem eum fore, iriq; suspensum, ut averteret malum, dedicaverit monasterio filium, sed quid sequitur? filius stationem suam relinquit, furatur, & suspenditur. *Hæc ille.* Simile exemplum *d. lib. p. 945. & pag. 337.* refert, dicens: Quod gemini eodem die Episcopi, eodemque die una mortui fuerint.

Sic mæchos mæchæve fieri † vi astrorum ait Tiraq. *d. ll. conn. p. 13. gloss. num. 38.* ubi citat Jul. Firm. *lib. 8. astron. c. 27.* dicens: Quod quando pars decima capricorni reperiatur Marte præsentē, mæchi producantur, vel quod uxores adulterio corruptas inveniant, & idem Tiraquell. *p. 6. gl. 1. num. 35.* ait: Quod vi astrorum quædam puellæ senibus nubant, vel adolescentes anus matrimonio copulentur. Cum enim, ait, sol in altera † quartarum duarum orientalium extiterit, scilicet in figura inventa, viro seni desponsabitur, vel in senectute juvenem maritum accipiet, at si in altera duarum occidentalium extiterit, tardè marito conjugabitur, vel in prima juventute seni desponsabitur, citat Ptolom. *lib. 4. Quad. c. 3.* & quæ exempla alia hic recenseri possent.

PORRÒ sanam † solidamque rationem hujus influxionis, & subsequen-
tis astrorum motus & operationis in homine refert & edocet Peuc. *de divin.*
pag. 34.

pag. 14. ibi: tenera corpuscula ex alvo materno prodeuntia, & circumfusum
aërem, cœli viribus imbutū, induentia, atq; anhelitu sorbentia, simul quanti-
tates à stellis perfectas haurire, has rursus & in totum diffundi corpus, & hu-
moribus permisceri, & præcipuorum membrorum constitutioni, inprimis
tam valide ut à parentibus in utero acceptam *ægrè* insigniter vel mutant vel
afficiant, adeoque totam corporis compagem formari, animarique vi cœlesti
à causa universali sciunt. A temperamentis verò *diversis* omnes seu motio-
nes ac propensiones ad certa morum, studiorum, actionum, affectuum, appe-
titionum genera, & alia hujusmodi cieri, imò & casus cujusq; eventusq; singi-
longo usu & naturæ artifices peritissimi didicerunt, his castrorum velut præ-
monstrationibus & indiciiis addunt contemplationem & observationem ac-
curatam notarum omnium in singulis partibus exterioribus atque interiori-
bus, & toto corpore quæ ferè temperamentis congruunt, & promunt atque
ostendunt sese vi crasium, ex utrisque conjunctis æstimantur conglutissimè,
quæ cujusq; sit natura, & ad quæ vitia feratur, aut propendeat, ad quæ studia
ducatur, &c. Sed quærat hic aliquis: At leviora videntur † hæc indicia, ad 8
eog; sic comparata, ut raro vel nunquam inde fundari, formarive posse videat-
ur inquisitio: Verum est, quod ita asseritur, addatur autem hæc mica salis, uti
loquuntur, concurrentibus indiciiis exterioribus generalibus sive speciali-
bus. Ratio est, † quod unicum indicium parere non possit nec debeat quæ-
9 sitionem, unde Raphael. Fulgos. *consil. 106. num. 2.* ait, judicem † sine indiciiis
inquirentē teneri injuriarum & pro re nata puniendum esse. Et n. 6. ejusdem
consilii ait: Quod talis judex † non judex, sed canis & canisfex debeat me-
rito appellari, quanto magis vel injuriarum tenebitur, vel legis Cornelie ju-
dex sine argumentis legitimis & jure approbatis indiciiis, reum non sat con-
victum & oppressum indiciiis, fiducialis questionum exponens, Zieriz *ad*
const. crimin. pag. 130. ubi scribit monet assessores, ut prudenter & diligenter in
hoc passu procedant, ne manus sanguine humano commaculent. Etenim
questio demum poenam generat, poena hominis vitam adimit, pro qua mun-
di saluator vitam prostitit, non ergo ac si cum telluris ludas, aut quasi de ca-
pite papaverum & cucurbitarum ageretur, hic transeundum, Matth. Steph.
de jurisf. l. 1. cap. 8. num. 74. neq; enim ex quereu exculpuntur mortales, vel de
publico suppetit, unde lucis usura reparetur. Imò caveat tibi inquisitor, ne
homicidas querendo, ipse homicida subinde fiat, atque judicando alios, se-
ipsum condemnet coram Deo, Cason. *de indic. 9. p. 62.* Neq; adversatur:
Quod princeps † sine indiciiis procedere possit, allegans nudam facti noti-
12 tiam, Bald. *in l. nullus. C. ad L. Jul. Majest.* Hypp. Marf. *sing. 14.* Resp. id singu-
lariter ita esse receptam in Imperatore Romano, qui non præsumitur calu-
mniari vel mentiri velle, imò si princeps allegat notitiam facti, præsupponi-
tur se hausisse illam vel ex fama vel indiciiis aliis, ut sic res in idem recidat &

Q 2

& recur-

- & recurrat, Blanc. *de indic. n. 399.* Alex. *consil. 34. n. 12. lib. 2.* Purpur. *consil. 446. num. 10.* Neque etiam † quod Rota scribit *decis. 2. tit. de accus.* hic attendendum est, nempe ordinarium magistratum posse inquirere contra hominem solâ quâdam suspicione gravatum. Idem refellunt modo citatæ leges & Dd. unde Eman. Soarez. *in thes. recept. sent. nu. 100.* ait: pro regula immota tenendum esse, ut antequam procedat iudex semper præcedant indicia. Et Barbat. *consil. 47. num. 2.* dicit: quod iudex non præeuntibus indicis legitimis inquirens, temerè & injuriosè inquisivisse dicatur, adeò ut quia fama loquente ut plurimum imperiti ad inquisitionem procedunt, ea nedum sola nec quævis sufficit, oportet enim sic comparatam esse famam, eamque magnam & crassam, ut † siquidem iudex inquirere supersedeat, existimetur magnum scandalum propter magistratus conniventiam, cujus tamen officium est inquirere in perversos, & purgare provinciam malis hominibus, certissimè inde suboriturum. Albert. Gandin. *in lib. de malef. rubr. quoniam de malef. & c. num. 6.* Mar. *de inquis. num. 19.* Cum enim fama † tantoperè loquatur, perinde est, ac si accusator interpellaret judicem sedulò & serio, isq; nollet administrare justitiam, vid. Aug. Beroum *consil. 10. num. 7. vol. 2. & consil. 167. num. 15. vol. 3.*

CAPUT XXVI.

DE INDICIIS, QUÆ EX QUORUNDAM HOMINUM genere depravato profisciscuntur.

SUMMARIÆ.

1. Ex præsumpta generis quorundam hominum improbi & malitiosi condicione quoq; indicium nascitur.
2. Ad malum propensa est omnis caro humana.
3. Non Deus, sed Sathan in natura & per eam mala operatur.
4. Quo quis obscurior eò facilius præsumitur delinquere.
5. Si una vice diffamantur & nobilis & plebejus, pariaq; sunt indi. in utroq; plebejus primo loco torqueri debet.
6. An inconsulto principe nobiles sint torquendi?
7. Nobilis & honesta persona non debet æquè vinculis constringi, quam plebeja.
8. Quo casu perdat nobilis hanc juris prærogativam?
9. Declaratur hoc exemplis.
10. Nobilis contemnens præceptum principis gravior debet puniri.
11. In qua vitia iudex viderit inclinare nobiles, in ea paulò rigorosius inquirere tenetur.
12. Argumentum à communiter accidentibus in jure validum est.
13. Efficax est hoc argumentandi genus in materia indiciorum.
14. Bellæ feritatem ignorant.
15. Miles cum pagano captus prima loco debet torqueri.
17. Quibus scriptis insit literalis?
18. Exemplis declaratur.
19. Scholares præsumuntur in domū conductam inducere meretrices.
20. Meretrix illa præsumitur, cujus ades nocte dieq; visitant scholares, nec nō sacerdotes.
21. An & quando scholaris possit à vicinia expellere fabrum.

22. An

22. An filii tantum, molitorum, opilio-
rum, &c. ad locum episcopi colle-
gi sui admittendi?

23. Explicatur receptus Imperii de An. 148.

24. Mercatores falliti non ad dignitates ad-
mittendi sunt.

25. Mercatores pro improbi habentur.

26. Expositio textus Psalmi 70. illi: non
novi litteraturam.

27. Falliti plurimum degenerant in ho-
micide, latrones, raptores, proditores, fures.

PORRO d. indicium f. aliud est, quod ex praesumpta generis hominum quo-
rundam improbitate, & eidem inherente & inclinante malitia vulgo de-
promitur. Quamquam enim ad malum propensa sit omnis caro, omnesque
hominum cogitationes f. natura incitante ad malum operandum sedulo in-
flectantur, dubium tamen non est, quin alii in malitia vincant alios, magis-
que studeant veteratoris praestigii, exercitiisq; pravis, quos firmat & armat
ingenium potius, quam natura ipsa, non Deus *deum* & naturæ, sed menda-
ciorum f. & scelerum auctor & pater Diabolus antiquus ille humani gene-
ris hostis: Quo quisque, enim dignior, quod nobilior, quod ditor, eod minus de-
linquere illum vulgo potatur. E contra, quod sordidior quis, quod obscurior
& pauperior, eod citius in vitia cum lapsurum esse praesumitur, adeo, ut si-
quidem nobilis f. & plebejus una vel se junctim concurrant, incidant sub
hoc, de quo iam sermo, indiciorum examen, de nobile f. posterior vel
respectu tardior sumi debeat questio, *argum. l. sacrilegi, in princ. ibi: pro*
qualitate personæ. & l. i. ff. ad l. Jul. pecul. & l. pedina. ibi: si sordidiores erunt,
& l. fr. ff. de incend. ruin. & naufr. l. i. §. quancquam, ff. de abig. l. i. ff. de fur.
bal. & l. i. & rot. ut. ff. de effra. unde Quint. 6. Orat. 1. Perichitantem (ait)
commendat dignitas & studia fortia, & susceptæ in bello cicatrices & nobi-
litas & merita majorum, pro quibus optimum stare textum in *l. nullus, C. ad l.*
Jul. Maj. f. ait Luc. de Penna in l. mulieres, C. de dignit. ubi dicit: Inconsulto f.
principe non esse nobiles questionem subjungendos, quæ lex aliter, nisi secun-
dum ea, quæ dialektis, intelligi & explicari potest siquidem n. urgentiora strin-
gerent contra nobilem indicia, is utique torquendus saltem, ut observetur
hoc, ne quæ contra plebejorum litant indicia vulgaria & quævis, eadem no-
bilem statum sine omni discrimine f. aggraver, quæstioniq; passim subjuga-
tificent, atq; hæc eadem juris causa est, quod nobilis, aliæve persona hone-
stior ante habita, non æquæ ac plebeja vinculis detineatur, imò si pro imma-
nitate flagiti incarceranda sit, mitius tamen & remissius cum ea procedatur,
Luc. de Penn. in *l. mulieres, C. de dignit. hinc apud Liv. 1. decad. 3. conqueritur C.*
Claudius, quod Appius Claudius vir honoratissimæ f. imaginis in vincula &
conjectus sit. Sed hæc privilegia seu potius juris benignitatem non meretur
illa persona, quæ preterito vel sub ipso dignitatis officio deliquisse dicitur,
Bart. in *l. quædam, C. ut nemo privat. & Salic. in l. presbyteri, C. de Episc. & Cler.*
puta si nobilis fuerit f. Castaldix & Guardix capitaneus, vel feudi titulus
Castaldix vel Guardix teneat a principe, de quo *cap. 2. 1. feud. isq; tradat Ca-*

- stellum vel arcem hosti, prodatque una dominum, *Dd. in l. eos qui, ff. de pæn. Rom. in sing. sing. 476.* Hinc melius Suffertius propter prodicionem, quam Tullo Hostilio intentaverat, equis in quatuor frustra distortus & distractus est, *Liv. l. dec. 1.* quod ipsum ad crimen falsi, aliaque id genus delicta excepta & nefanda communiter extenditur, *Matth. de Afflic. in decis. Neap. decis. 404.*
- ¹⁰ *Bal. in c. 1. §. si quis. in usib. feud. de pac. ten.* ubi ait: quod nobilis ꝛ contemnens præceptum principis gravius puniri debeat. Idipsum de nobilibus in crimine latrocinii & grassaturæ pluribus eleganter post alios firmat *Josias Nolden in tract. de stat. nob. civ. cap. 15. num. 108. & seqq.* *Joan. Jacob. Speidel. in Notab. jur. hist. polit. lit. F. num. 26. verb. Freybeuter/Strassenräuber/versult.* ubi subjicit ex *Abb. Staden*se memorabile exemplum de quodam latrone, qui cum inter alios suspensio additus esset, ut vitæ suæ consuleret, proclamavit se consanguineum Regis esse, Regia Danorum stirpe oriundū, cui Rex in nauticā pinu solenne suspensio erigere curavit, turpe esse ratus, consanguineum
- ¹¹ suum vulgari morte affici. Sed de privilegiis ꝛ immunitatibusque nobilium, & quibus in casibus graviore, quā plebei sustinere debeant pœnas, dicetur
- ¹² alibi pluribus. Hoc meminisse impræsentiarum oportet, ut quibus ꝛ flagitiis nobiles magis magisque inclinari iudex viderit, veniatque sub inquisitionem tale delicti genu, saccidente famā aliisve generalibus indicis non dubiter, pro iudicio quoque habere id, quod vitii de nobilibus communiter prædicatur, est enim in jure, quod à communiter accidentibus struitur, argumentum tritum & probabile, *l. cum qui, C. de Episc. & Cler. Bald. in l. conventicula, C. eod.* *Wilhelmus Antonii de rescript. morar. conclus. 51. num. 10.* unde idem *Bald. in l. data opera, C. qui accus. non poss.* ait: quod hoc argumentum validum
- ¹³ sit, ubi proceditur ꝛ super indicis & præsumptionibus, imò idem *in l. cum oportet, C. de bon. quæ lib.* quod omnes Astenses sint usurarii, uti tales hodie Judæi in genere, aliique qui cum hasta eorundem relegatis Judæis currunt, præsumuntur esse à communiter accidentibus, *Odofr. in l. 1. C. de transact.* omnes tutores baratatores esse dicit, sive tollitores, nisi ex administratione rectā rectius inferatur, *l. 7. §. 3. ff. pro emptor. l. tutor qui, ff. de administr. tut.* *Donell. 4. comm. 15. num. 50. Gail. 2. obs. 72. num. 8.* Cæterum quia in ꝛ militibus seu viris militaribus, quos antiquitas nobiles appellabat, teste *Cranzio in Saxon. lib. 8. cap. 21. & 9. cap. 27.* communis quædam feritas inesse creditur, juxta illud: *Bella feritatem ingenerant*, notatum esto, ut quoties miles & paganus una accusentur cædis vel latrocinii, quæstio de milite, qui prædari &
- ¹⁵ necare magis ꝛ consueverit, primum sumatur, nempe à communiter accidentibus, *Hyppol. in l. 1. & in §. Divus, ff. ad L. Cornel. de scar.* ubi & hoc dicit: quod percutiens aliquem in capite cum capulo ensis, præsumatur habuisse animum occidendi, cum vulnus illatum capiti à communiter accidentibus dicatur lethale, *Schenck Baro à Tautenberg in explic. usus feudor. 2. cap. 37.*

ubi

ubi notanter scribit, quod in homine militari variis rixis obnoxio, vel quilibet rixari & p̄liari consueverit, non tam homicidium, quàm turpis homicidii, vicioſq; & malus occidendi conatus & propositum præſumatur. *Hec ille. vide part. 1. de larcoc. c. 1.*

Et quanquam feritas † ejusmodi in literatis raro vel nunquam præſu- 16
mi debebat, juxta illud:

*Adde quod ingenuus didicisse fideliter artes
Evallat moris nec sunt esse feros.*

Parum tamen abest, quin & feritas † in humana aliq; vitia grandiora & dere- 17
standa in ſcholari ex communiter accidentibus æque, ſi non magis ac in mili-
te reperiantur. Nos Wittebergæ aliquando degentes ſæpenumerò vidimus,
quod ſi ſtudioſi Helmſtadio illuc pervenientes interſuiſſent rixis & certami-
nibus digladiationis, primum ipſos citatos examinatosq; fuiſſe, quia ſtudioſi
illi prædictis vulgò præſumebantur excellere nequitia, ferocitate & petulan-
tia. Proinde Plutar. in *Timoleonte* Siculos aſſiduis † certaminibus, quæ mutuo 18
inter ſeſe geſſerant, omnem humanitatem ante Timoleonis adventum in Si-
ciliam exuiſſe ſcribit: & Bald. in l. *adem, C. locati*, de ſcholari ejusmodi præſu-
mptionem prædicat communem: Qui locat † domum (ait, ſcholari juveni, non 19
poterit eum expellere propterea, quod meretrices in eam induxerit, quaſi in
re locata malè verſatus, quia hoc præſumere debuit, per locum à communiter
accidentibus, ſecus ſi domum locaſſet ſacerdoti, & alibi idem Bald. in l. *neg,*
natala, C. de prob. ait, meretricem † aliquam præſumi inde, quod ſcholares die 20
ac nocte ad eas ejus frequentent. licet non probetur tactus, actusq; alii venerei,
ſcholaris enim cum muliere colloquens non præſumitur ei dicere pater no-
ſter, Bart. in l. 1. ff. de *furi. & in l. 2. ff. de adul. quod in ſacerdote po-
tius præſumitur, gloſſ. in l. abſt. n. q. 3. niſi locus & tempus † contrarium ſug- 21
gerat, & inducant improbitatis indicium. *Laus ſalu. ff. de pen. c. in omnibus. c.*
clericus, 81. diſt. 2. c. ſciendum. 1. ff. 29. Eberh. in loc. *adem accid. num. 7.* ubi du-
bitant: An bene præſumendum ſit de illo ſacerdote, qui ad languentis mulie-
ris lectura ſub prætextu audiendæ confeſſionis accedens, ibidem reliquerat
ſui ordinis ſumma: Utrum autem ſcholaris impudicè & luxurioſè vi-
vens, allegare poſſit privilegia ſua ad expellendos fabros aliaque impedimē-
ta ſcholaris eſt indaginis, & ad rem præſentem non ſpectans quæſtio, quæ for-
ſan decidetur alio in loco. Refert Menoch. 1. de *arb. jud. caſ. 238. n. 32.* Schola-
ſticum Papienſem expellere voluiſſe artificem ſericum, qui ſilaterio ſerico
magnoſ ederet ſtrepitus, turbaretque etiam ſtudioſi, ne ſtudere poſſet, ar-
tificem verò oppoſuiſſe ſtudioſo, procul dubio parum diligenti, veneri plus
quam minervæ litanti, ut caveret ſibi de datanis, liquidem ſtudioſus non per-
veniret ad doctoratum. Ego, ait Menochius, ſemper credidi malè petitam fu-
iſſe cautionem, cum in hoc caſu necelle non ſit, Scholaſticum ad Doctoratum
per*

perventurum esse, nec enim omnibus est datum adire Corinthum, sufficit, quod eo tempore studeat, & quod per eum non stet, quin proficiat, et si enim ad Doctoratum non pervenit, effici potest procurator vel administrator & magistratus, in quibus non requiritur ipsa dignitas Doctoralis, sed sufficit scientia aliqua, quæ Reip. adjumento esse potest. *Hæc ille.*

22 De tonsoribus, molitoribus † opilionibus & tibicinibus, &c. vulgò solet præsumi levitas, & ad delinquendum facilitas, cui præsumptioni quantum credat iudex discretus, probè ponderabit. Audivimus Dn. Henticum Nebelkra Præceptorem nostrum Gießæ hac de re publicè dissertantem, & cur à Collegiis honestis opifici personæ ejusmodi arcerentur, rationes reddentem, quarum hæc erat principalis, quod personæ prædictæ manus furaces solerent habere, proclivesque ad facinora esse perpetranda, &c. Ant. de Guev. in *Epist. aur. part. 3. pag. mihi 81.* Und ist vnter andern in diesen annalibus be-
griffen / daß kein Müller noch dergleichen des Burgermeister Ampt erlangen solte / deren Handwerker selten rein / vnd gemeinlich krumme Finger haben. Hæc in transpositione idiomatis Germanici per Egid. Albertin. &c. Sed ut-
cunque hæc res se habeat, quia in const. Imperii opifices illi pro honestis & legalibus viris agnoscuntur, vix est, ut præsumptiones supra dictæ, nisi morum vitæq; turpitudine & improbitas aliud dictiter, amplius prægravari debeant: inde recess. Imperii *reform. polit. de anno 548.* promulgata, ibi: Als auch an
eßlichen Orten der gebrauch ist / daß die Leinweber / Balbierer / Schaffer / Müll-
ler vnd dergleichen Handwerker / in den Zünfften zu andern / den zu ihren alten
Handwerken nicht auffgenommen noch gezogen werden / vnd aber je vnbillich /
daß die jenigen / so eines chrlichen herkommens / Handels vnd Wesens / außge-
schlossen werden solten / so wollen wir solche beschwerliche Gebräuche oder Ge-
wonheiten hiemit auffzheben vnd vernichtiger haben / setzen ordnen vnd wollen
denmach / daß die Leinweber / Balbierer / Schaffer / Müller / Böhner / Pfeiffer /
Drumcker / Vader / vnd die / deren Eltern / davon sie geboren seind / vnd ihre
Kinder / so sie sich chrlich vnd wol gehalten haben / hinfiro in Zünfften / Aem-
ptern vnd Gilden keines weges außgeschlossen / sondern wie andere redliche
Handwerker auffgenommen vnd darzu gezogen werden sollen / was aber auß-
serhalb der jetzt gemelten andere gemeine Handwerker belanget / in denen wol-
len wir den Obrißkeiten Ordnung vnd Satzungen nach etnes jeden Landes ge-
legenheit zu machen hiemit befohlen vnd auffgelegt haben. Quo in loco licet
14 saltem † quorundam mentio fiat opificum à collegiis honestis haud exclu-
dendorum, dubium tamen non est, quin & alii ejusdem generis mechanici
æque, ac illi, qui ibidem denominantur, jure comprehendantur, ut sunt ædi-
tici, librorum compilatores, armentarii, carpentarii, rhedarii, salinarii, au-
rige, agricolæ, hortulani, vitatores, agrimensores, meliores, fossiores, texto-
res, tinctorum, balnearii, nautæ, caupones, tabellarii, lapidæ, telonarii, mone-
tarii,

arii, pictores (quorum ars à JCtis antiquis liberalis dicitur) mangones, infuiores, pannarii, mercatores, & ceteri alii, quorum officia non circa res turpes, omnino viles & luderas versantur, quique in edicto de his qui, notantur infamia, non continentur.

De mercatoribus qui dolo malo contraxerunt multa nomina, quæ exsolvere nō possunt, hoc quoque statuere imperii recessus, ut in territoriis alienis ꝑ quo refugerint, non tolerentur, nisi cum voluntate creditorum, & si-
quidem ad fortunam redierint, non admittantur ad honores & dignitates,
reform. Polit. August. anno 548. Porro quantum indicii, si mercatores criminis rei dicantur, vulgò admittendum? refert Bodin. *lib. 5. c. 2. pag. 808. ibi:*
ed pertinet illud, quod proverbio jactatur: Insulanos omnes infidos haberi,
quibus cum peregrinis assidua sunt commercia: qui verò mercaturā quæstum faciunt, eisdem moribus assuetos callidiores effici, necesse est, prudētia quidem moribus diversarum gentium dignoscendis comparatur, & Tiraquell. *de pren. caus. 51. num. 142.* tantum abest, ut in mercatoribus fides exuberet, quin in eis sit multo mitior, & ut sic loquar, sterilior, quam in cæteris, quippe cum dolis, fraudibus, mendaciis, perjuriis sint ante omnia dediti, ac veluti mancipati, vix quoque sperandum de salute animæ mercatoris, unde Bald. *in c. dum causam. 2. de testam.* Joh. Coras. 3. *miscell. 24. num. 9.* quò, *inquit*, ibi anima mercatoris? *reform. polit. August. de anno 548. pag. mli 373. in recess. Imp.* ubi mercatorum tabernæ ꝑ ampla & opaca tecta non habentes improbantur, 25
utpote tectoria mercium falsarum, Coras. *d. loc.* ubi dicit: prætere mercatores, solem nocere coloribus, at interest, subdit, mercatoris, ædes suas à præalto vicini edificio obscurari, luminibusq; officii, ut mercium corruptionem tenebris tegens emptorem subtilius circumveniat. Quapropter Psalmista se felicem prædicat, quia non cognoverit negotiationes, ergo dicit se introitum potentis Domini. Quem locum enarrans Augustinus, negotiator (ait) avidus acquirendi pro damno blasphematur, pro precii rerum mentitur & pejerat, ubi notatum est: quod Psalmi 70. verba (quia non novi literaturam) in paraphrasi ꝑ Gregorianam, quæ in editione communi omittuntur, 26
non contradicant Psalmo 119. *in lit. A.* ubi David gloriatur, se super omnes docentes existere, neque autem ferendum est, quod in Psalmo illo substituatur mercaturā pro liberatione, errorori innotuit Tiraq. allegans ad improbitatem mercatorum dictum illud, *causa 31. de pren.* Porro ut innati Pardo colores, quos baud mutabit ut lupo, vel silvestri, vel aquatico impossibile est, non insidiari capellis cæterisq; pisciculis, iuxta illud:

Sic pisces saepe minores

Magnus comest. &c.

Tam profecto impossibile erit mercatori, non mentiri, pejerare, fallere, &

R

per

per assuetam improbitatem ad facinora diversa prolabi. Quare Cic. 1. offic. nihil proficiunt mercatores, nisi admodum mentiantur, quorum exitus est decoctio, Ben. Strach. de affect. gloss. 11. & gloss. 33. & Paris. de Put. in tr. Synd. c. 8. 1. col. vers. an causa, ubi statuit, quod mercatores falliti, cessantes & fugitivi possint jure torqueri, ut indicent pecuniam sibi creditam, quam perdidisse & non se habere distant, quod singulariter notandum esse, quia sæpe id in facto contingat, ait Marf. in pr. crim. in §. expedita. num. 62. Dn. Sigismund. Sinckelthaus in disput. eruditâ de morator. præscript. in coroll. Paul. Chirland. in tr. de quæst. & tortur. quæst. 7. n. 4. vid. Herm. Lath. de cens. lib. 3. cap. 15. n. 27. ubi: 27 attestatur nunquam fidendum esse fallitis, utpote ad [†] omne flagitiorum genus propensis, *ibi*: ex eorum numero & tribu fuit Caspar Anaster flagitiosus, qui cum anno 1582. bonis cessisset, atque 30000. liberarum Francicarum creditores fraudasset, postea fide apud eosdem utcumque recuperatâ, in eorum conventu rursus ferebatur, donec iterum animam debens eodem prorsus excideret. Is itaque in Hispaniam revolans, cum regis commissariis de Guilhelmo Uranix Principe interimendo sic paciscitur, uti pro laniena omne ejus debitum rex solvat, addatq; dein quocunq; modo possit perpetrato, ducatorum millia 80. fide patrandi sceleris sic factâ, præstitit fallitus, ut puer Hispanus annorum 18. principem Schopeti ictu trajiceret, Chytr. in Saxon. p. 4 lib. 25. Idem Lather. d. loc. num. 16. prolixè Johan. Wolff. tom. 2. lect. mem. pag. 943. Vide par & notabile exemplum de Antonio Meligalo Rhodio proditore patriæ apud Arnol. Ferron. lib. 6. in princ. Quapropter ne procul serperet prædonum & facinorosorum fraus & malitia, atq; in facinora alia atq; alia dilaberetur, Henricus IV. Gallorum Rex fallitis capitis pœnam indixit Anno 1609. Lather. d. loc. & num. 16. *ibi*: iidem bonum maximum judicant opes, quas si bonis artibus assequi nequeunt, malis assequuntur, fraudant, rapiunt, spoliant, insidiantur, abjurant, nihil denique moderati aut pensî habent, sic bonorum cessor ab amico rogatus quomodo viveret? Ego, respondit, magnam vitam duco: ignoto quærente qualisnam esset? Resp. bibo & opiparè vivo, interim in omnium ære sum & maneo. [Ut non immeritò Augustus Cæsar miraretur equidem quinquaginta philippicorum debentem dormire potuisse, ac bonis ejus sub hastâ venditis cervical ejus sibi juberet emi, cui consuevisset indormire tantus debitor. Sed quæso quodnam cervical post contractum tantum æs reddunt quietum hominem? incuria famæ, oblivio salutis, & irrisio debitorum, Hieron. Drexel. in Trismeg. cap. 7. §. 4. De fratribus Nicæsi, murium gliriumq; captatoribus, fornacum purgatoribus, castratoribus porcorum, mimis & sordidioribus illis & histrionicis artificibus dicendi quidem locus esset, sed ne in immensum excrescat hoc caput, Ajo & affirmo, quod concurrente famâ de delicto aliòve indicio vel generali vel speciali, professio ejusmodi famosa & inhonesta indicia quoque pariat, solet quippe hoc genus hominum

hominum non nisi cum improbis commigrare, furari, prædari, latrocinari, grassari, incendis occultis & prodicionibus operam dare. Et licet verbis dictis non contineantur in edicto, de his qui notant infam. non tamen dubium est, quin ipsorum nomen finestum & inhonestum, apud viros bonos merito habeatur, ut officium sic fama sordeat, vitium & flagitium præ se ex omni alle ferens. Pares, si non deteriores sunt illis homuncionibus, lictores, ministri publici, carnifices eorumque servi & satellites, qui quoque non comprehenduntur in edicto, attamen ambigere nemo potest, quin infames sint ejusmodi personæ. Neque enim mens fuit prætori omnes & singulas infamiæ causas recensere in illo edicto, deinde ut natura quotidie novas degeneret edere formas, omnia in præceptis & ruinam flectantur, nutante mundi hac postrema senectâ, sanè novæ emergentes causæ, novis indigent juris dispositionibus, leges quippe ut calceus pedi, personis & temporibus sunt attemperandæ. *Peet. de Suar. in Concil. Trident. lib. 6. pag. 549.* Populariter dicimus: quæ de novo fiunt, nova requirunt, l. auxilia, l. i. ff. de vent. inst. l. de etate, §. ex causâ, ff. de inter. quod est de jure scriptum, l. i. ubi gloss. C. quod quisque jur. Sed tantum de hoc capite.

CAPUT XXVII.

DE INDICIIS IUXTA ETATES HOMINVM
se se offerentibus.

SUMMA.

1. Quamvis infirmitas & disciplina sen-
seni varietatem hominum.
2. Adhibentur rationes huiusmodi.
3. An qui iudicia contra maiorem natu-
fringunt, eadem ad minorem extendenda sint.
4. Minor delicta capere et delicto teneri.
5. Quomodo inquisiti contra maiorem ser-
mandantur.
6. Una gens præ alia pariter habet præsum-
tionem.
7. Cursus iurisdictionis plerumque solentem,
quomodo etati.
8. Quid propriè attendendum sub inquisi-
tione contra maiorem infirmitatem.
9. In quâ crimina adolescentis patissimum
inclinantur? Vbi perosa videtur.
10. An hoc eadem iudicia contra maiores
inclinantur?
11. Vita ceteris raro præsumitur.
12. Deus est commendationem allegans tam
perdare videtur.
13. A positione antea dicitur ad consequen-
tiam inferitur.
14. Confutatur nonnulla obiectio cir-
ca ibidem præcipale huiusmodi.
15. Multi turpi in prima etate postmodum
veri egregii facti sunt.
16. Recensentur aliquot loci auctorum illu-
strum.
17. Minor iustius punitur, quàm major.
18. Intrinseca causa lege suggerit, distan-
dum esse penam lex æon minori, licet id non
prestat a parte.
19. An quæ iudicia compertum etati mi-
nor, eadem contra senes quoque fringantur?
20. Omnia peccatum pendet ex iudicio ra-
tionis.
21. Recensetur responsum Oraculi Delphici
lipilum.
22. Recensentur aliquot li. loci illustres de
senectute.
23. Sciri poena extraordinaria afficiendi
sunt.

24. Lege Papiā Poppæā sexagenariis nuptia interdicta sunt.

25. Senex annorum 63. potest adoptare.

26. Limitatio quadam priorum subijciitur.

27. Senex qui ratione sana adhuc utitur, non habet jura minoris.

28. Quomodo procedendum, cum senex iudicio saltem vacillet? (maleficia.)

29. Voluntas & propositum distinguunt.

30. Medium sapit naturam extremi.

31. Conciliatio adversariorum de distinctione ætatis.

1 PRæterea quod constitutioni † hominis locorum natura, exercitium, quo homo occupatur, conditio, astra, generatio conferunt, de quibus hæcenus diximus, hoc virtuti sensu trici maximè verò interioribus sensibus, ipsiq; parti intelligenti præstant, ætas prima, institutio & studia hominis in vira, cerebrum enim uti mollis ac fluida cera impressas rerum imagines, notitiasque sensu comprehensas excipit, unde illud Horatii in art. Poet. ubi ætatem primam hominis describit, ibi: *Cereus in vitium flecti, &c.* Atq; hæ notitiæ primæ sive bonæ sive malæ sint, ubi semel primis annis occupaverunt cerebrum, & ætatis progressu mediocri meditatione repetitæ ac versatæ occalluerunt, adeò pertinaciter radicibus actis inhærescunt atq; insident, ut nulla possint aboleri aut evelli ratione, imò ne melioribus postea ac sanioribus cedant opinionibus. Hinc Marcell. Paling. in Leon pag. mibi 121. ibi:

2 *Quiq; illos mores † quos primis hausit ab annis,
Cum senuit, retinere solet, peccabit adultus,
Si puer hoc fecit, tenera est dum virga recensq;
Flectitur huc illuc, ut vis, quæ post ubi crevit
Jam robusta arbor, fluctanti cedere nescit.
Et quem parva locum tenuit, non deserit ultra:
Sic puer ad vitæ partem est quamcumq; paratus,
Dum tener est animus: qui postquam duruit ævo,
Quam prius ire viam assuevit mutare recusat:
Nimirum quicquid primis inolevit ab annis,
Non facile aufertur, naturam parturit usus.*

Unde Plutarch. de lib. educ. Ante omnia, inquit, debent parentes nihil peccando, omniaq; pro officii rationibus agendo, evidens sese liberis præbere exemplum, ut in istorum illi vitam, quasi in speculum intuentes, à turpibus dictis factisq; avertantur. Sed quia de † primâ hominis ætate sermo: Quæri hic utiliter potest, an quæ contra majores indicia stringunt, de quibus hæcenus, eadem quoq; de minoribus delinquentibus prædicari jure debeant? etenim minores doli capaces ex delictis teneri dubium nullum est, Bart. in l. si quis in tantum. in 3. quest. col. 3. C. unde vi. Idem Bart. in l. cui bonis. col. ult. vers. quero nunquid prodigus. Idem Bart. in l. 1. ff. de curat. furios. Alexand. consil. 33. col. 11. lib. 1. consil. 39. lib. 3. Philip. Decius in l. furiosi. col. 2. vers. & supra dicta, ff. de reg. jur. & Steph. Bertr. conf. 248. num. 8. hinc textus illustris in l. 14. ff. ad SCtum

Scito Syll. Excipiuntur, ait, Scito impuberes servi: Trebius † autem ger-
 manus legatus etiam de impubere sumi iussit supplicium, & tamen non sine
 ratione, nam is puer nec multum à puberi etate aberat, & ad pedes domini
 cubuerat, cum occideretur, nec postea eadem ejus prodiderat, ut enim opem
 ferre eum non potuisse constabat, ita silentium præstitisse etiam postea cer-
 tum erat: & his duntaxat impuberibus Senatusconsulto parci credebatur, qui
 tantum sub eodem tecto fuissent: qui verò ministri vel participes cordis fuisset,
 & ejus ætatis (quanquam nondum puberis) ut rei intellectum capere
 possent, his non magis in cæde Domini, quam in ulla alia causa parci oportere.
 Unde *const. crim. Carol. V. in rubr.* Von jungen Dieben / *art. 164. ibi:* So
 der Dieb oder Diebin ihres Alters vnter vierzehen Jahren weren / die sollen
 vmb Diebstahl ohne sonder ersach / auch nicht vom Leben zum Tode gerichtet /
 sondern der obgemelten Leibstraffe gemess mit sampt ewiger Breyheude gestraffet
 werden / wo aber der Dieb nahent bey 14. Jahren alt were / vnnnd der Diebstahl
 groß oder obbestimpt beschwerliche Vmbstände so gefährlich darbey gefunden
 würden / als das die Bosheit das Alter erfüllen möchte / so sollen Richter vnnnd
 Vertheiler deshalben auch wie hernach gemeint / raths pflegen / wie ein solcher
 junger Dieb an Gut / Leib oder Leben zu straffen sey / *ic. Sanè si † ætas puerilis*
dolo utique instructa sit, ut indicis non plene apparentibus minor confiteri
nollet quod admisit, dubium non est, quin iudex formare inquisitionem, vel
accusator intentionem super indiciis fundare debeat, secundum modo dicta,
id est, inquiri debet de institutione, ferula adhibita, cibo potuq; ei ad dies ali-
quor denegato, quæ tormenta puerorum sunt, ut docet Guido à Suzaria in
ir. de indic. in princ. num. 7. & ut paulo supra in cc. antecedentibus diximus
de vita parentum. natura loci, est inquirendum, nam uti statuiamus, una gens †
præ aliis, pueros habet perulantiore & in vitia promiores, arg. l. 31. §. 21. ff. de
del. edict. Tamen de malitia hominum hujus ætatis non inconvenienter
possit in uniuersum reuera dici: Cursus vitiorum plerumq; velociore præsu-
mi quàm ætatis † & annorum, adeo ut vetustas delirij & facilitatem pec-
candi minoribus, quocunq; etiam studio liberaliori & honestiori essent insti-
*tuti, regulariter attribuerit. Neq; obstat, quod Cicero † *lul. p. 5. scribit, ibi: le-**
gibus annalibus cum grandiore ætate ad consulum constituebant, ado-
lescentiæ temeritatem verebantur. C. Cæsar in eunte ætate docuit, ab excel-
lenti etiamque virtute progressum ætatis spectari non oportere, itaq; majore
nostri, ut pergamus cum Cicerone, leges annales nō habebant, quas mul-
ti post annis attulit ambitio, ut gradus essent petitionis inter æquales: ita sæ-
pe magna indoles virtutis prius, quam reip. prodesse potuisset, extincta fuit.
At verò apud antiquos, Rulli, Decii, Corvini, multiq; alii, recentiore autem
memoria superior Africanus, T. Flaminius admodum adolescentes, consu-
les facti tantas res gesserunt, ut populi R. imperium auxerint, nomen ornâ-

runt. Quid Macedo Alexander cum ab ineunte ætate res maximas gerere cō-
pisset, nonne 33. anno mortē obiit? Ex quo judicari potest, virtutis esse quā
ætatis cursum celeriores: Resp. nos indiciorum causas metiri non quæ *ἐκ*
τῶν λόγων sed *ἐκ τῆς πρᾶξης* accidunt, juxta l. 3. ff. de ll. una hirundo ver non
facit, juxta Aristotel. in *moral.* nec quæ Cicero pro Cæsare ibidem adducit, ad
consequēcias generalēs trahenda, l. 16. ff. de ll. qui ibidem sibi contradicens
fateretur legibus annalibus aliter constitutum apparere, quam uti proponit.
Sed ad propositum vide Pogg. Florentin. de *misericord. hum. condit. lib. 1. pag. 40. ibi*:
ætates rationis ignara, ut plurimum vitiis demersa jacet, & eodem in loco, *ibi*:
plurima sunt illius effervescentis ætatis vitia, quæ in omne malum facinus
erumpunt, &c. Porro adolescentia suapte naturā mobilis & contumax ad o-
mnia temerē fertur, quæ concupiscit, ait Niceph. Gregor. in *hist. Rom. lib. 3. in*
princ. Adolescentia id sæpe facit, quod canities rectē fieri negat, Anton. Bull.
in *pent. cons. l. 1. n. 60.* At prout senectus est comparata, quæ enim in puerilem
retrogradi cōpit viam, vix est, quin sano utatur rationis moderamine, uti su-
pra est evictum: proinde Senec. 1. *cap. 13. & 10.* Aristot. 2. *Rhet.* iracundissimi
infantes senesq; & ægri sunt, & invalidum omne naturā querulum est, ideoq;
nunquam assumeret ratio improvidos & violentos impetus, apud quos nihil
ipsa auctoritatis habeat, Joan. de Pineda. in *Job. cap. 32. vers. 3. n. 1.* Exemplum
rarum & ad consequēcias non trahendum est Danielis, *Daniel 12 ibi: veni &*
sede in medio nostrum, & indica nobis, quia tibi dedit Deus honorem senec-
tutis, quo in confesso senes effecti stupidi & stolidi procul dubio haud inter-
fuere, nec puerum illum sine afflatu divino locutum fuisse arbitramur: disputa-
tat Pineda in *d. loc. vers. 4.* an puero hoc casu eadem, quæ seniori debeat rever-
entia, vel hæc illi debeat, quæ illi regulariter debetur? de privilegiis se-
nectutis, vid. Guevar. in *epist. aur.* & Pined. in *Job. d. c. 32. vers. 7. ibi: sperabam,*
quod ætas prolixior loqueretur, & annorum multitudo doceret sapientiam.

8 Cum primis vero † spectanda est, ut ad rem redeamus, in ætate hac im-
marurā nondumq; adulta, qualiter minor educatus, & siquidem orbatu pa-
rentibus dicatur, quos tutores habeat, & utrum ne hi pupillum probè & fide-
liter educarint, sublatā enim institutione & disciplinā decenti, vix est, ut bene
de minore sperari possit, ut enim plantulæ teneræ (ait Plato à Peucer. de *di-*
vin. pag. mibi 71. citatus) si ubi ex radice prodierunt, plusculum in alterutram
sefe partem incurvent facili, aut furculis retorquentur in adversum latus aut
deligatæ vinculis reflectuntur, aut circum defixis fulcris coguntur in rectum
assurgere, si curvor inveterarit & obduraverit, extendi amplius æquariq; ne-
queunt: sic feritas connata atque enormitas quantulacunq; sit, si natura te-
nera ad rectiora assuefiat, remittit aliquantulum & mirefcit, si obrigit ætate
& veluti occalluit, postea adeò in contrarium traduci nequit, ut frangatur ci-
tius, quam flectatur aut mansuescat. Unde illud Terent. in *Adelph. act. 1. Scen. 1.*
Nam

Nam qui mētiri aut fallere infueverit patrem, aut studebit, tantò magis audebit ceteros, quo spectat Jobi dictum c. 22. Ossa ejus implebuntur vitis adolescentie, sc. qui in pueritia parum fideliter fuit institutus, & tādē sit furculus arbor, quæ ætas occulta & tenebras amare incipit, Joh. de Pin. in Job. d. c. 20. v. 11. ut adolescentia transacta, demū comitetur virum, cumq; ad judicis tribunal deducatur, deq; eo pœnas exposcat, idem d. l. Indicia verò, quæ maximè prædicantur de adolescentia, aut, esse, idem, res venereas & turpes, unde Cic. 5. de Off. adolescentiā tollendam esse libidine dixit. Et Arist. 3. Eth. 6. Adolescentiū vitam in libidine & perturbatione cōsumi, atq; ad fœdos amores esse propensum. Ego tamen non unum ¶ adolescentiæ vitium, sed vel omnia, quæ plurima sunt, vel in universum illa peccata, quæ cœca & flagrante cupiditate perpetrantur, ut ita, quæ cū ætate fervente æstuat, cupiditas, superbia, gula, & quæ hinc descendunt omnia, ait idem Joh. de Pin. d. loc. n. 7. alias Plut. de lib. instit. adserit: quod adolescentium delicta sint ingentia & atrocia, ut ingluvies ventris, furta paternæ pecuniæ, alia: comellationes, potationes, virginum amores, adulteria, &c. Pined. in Job. cap. 29. vers. 4. mortem immaturam sæpè ob nequitiam obcurrunt, Pined. d. loc. tom. 2. cap. 36. vers. 14. ibi: morietur anima eorum, per juvenilem stoliditatem, hinc vers. Nequitia est, qui te non sinit esse senem. Præterea adolescentiæ tribuit Pined. tom. 2. cap. 36. vers. 14. luxuriam contra naturam, citans, l. famosam, 31. Cod. de adul. prolixè Camerat. 2. medic. histor. cap. 42. proinde Lips. lib. 4. antiq. leſt. cap. 8. observavit ex authoribus præcis pueros meritorios, ut internosci possent, tunicas cum manicis more mulierum gestasse, quos manuleatos vocabant, quo spectare videtur locus 4. Reg. 23. ubi dicitur: Josiam destruxisse effœminatorum domunculas, ubi interpretantur cortinas, ex quibus fiebant tentoria 70. Complutenses legunt: Tegebant stolas, id est, moliebres illas tunicas pueris meritoriis. Scire verò hic præstat differentiam concubitorum cum masculis, de quibus nos copiosè egimus part. 2. cap. 18. & effœminatorum, qui & Cynædi dicebantur, cū vel adolescentes meritorie unuclū fierent, & in avariā Venerem transirent, qualis tandem factus est Heliogabalus, de quo Camer. d. loc. horum adolescentium meritorie etiam Arnoldi. advers. gent. qui in honorem Martis castrabantur quos adolescentes deglabratos appellat Pined. d. loc. quæ deglabratio levitatis insignioris erat indicium, nam ut barba nota erat illius ætatis bona, sic pessima deglabratio: hinc verbum ablit: Flagitiosa Clystēnis tonsura: & Aristophanes Pithicum Stratōnem sic alloquitur: Eunuchus huc ades rarus novacula, Macrobi. 7. Sat. cap. 7. & 10. refert, adolescentes ejusmodi corporis temperamento fuisse frigidiore uti feminæ, imò quod habitudine corporis & vocis sono similes fuerint mulierculis: Domitianus severè olim vetuit hosce mores plusquàm bestiales, unde Mart. lib. 6. ibi: Lusus erat sacra, &c. & lib. 12. Nazanz. in vita Bas. hæreseos indicio notat hosce adolescentes,

tes, præsertim Arrianæ & Macedonianæ, ut submirandum sit, quo pacto raturam illam infamem, & tot scelerum, indicis scatentem adeo venerentur nostri adversarii. Ex quorum grege Juan. Landus scripsit librum absolutum contra raturam illam, quem librum inscribit de persecutione barbæ Sixtus Senens. in lib. 5. Bibl. sanctæ pag. mibi 144.

- Sed hæc, quæ juxta ætatem primam sive puerilem consideranda sunt
 10 indicia; Quæ ipsa t̄ an pariter ætati mediæ, id est, quæ exactam pubertatem subsequitur, accommodari jure debeant, non secus atque indicia generalia, de quibus hætenus sermo fuit, propriè ejusmodi ætati congruant, non immerito quæri hic potest? Quod affirmandum t̄ videtur, per §. 1. vers. hinc autem, Novell. de monach. ibi: non facilis est vitæ mutatio, sed cum anima sit labore, inde Cic. in orat. pro Sylla, omnibus, ait, in rebus, ex moribus non ex crimine ejus, qui arguitur ponderandum est, neque enim potest nostrum quicquam subito fingi, nec cujusq; vita repente mutari, aut natura cõverti potest, adeo, ut dicendum sit, hoc in passu incumbere onus probandi reo, qui t̄ vitæ
 12 correctionem vel emendationem allegat, ipsa enim jure non præsumitur, l. præcipimus, C. de appellat. cum à positione antecedentis t̄ ad positionem consequentis rectè inferatur. Eberh. in Top. in loc. à conc. antec. ad conc. consequ. & in loc. à temp. ad temp. num. 8. ibi: qualis quis quondam fuit, sive bonus sive malus, talis & hodie præsumitur, nisi contrarium ostendatur directè vel per obliquum, auth. sed qua, C. de rei uxor act. l. non omnes, §. à barbaris, ff. de re mil. l. fin. ubi gloss. de qq. Sic fama rei cum primis hoc in loco arguitur ex antecedenti, d. l. fin. Hinc est, quod pro defensione rei formati soleant articuli in initio statim libelli, Wahr / daß Beschlagter Zeit seines Lebens / von Jugendt auff / nach Ehr und Tugendt gestrebet / prout libelli eodem sensu ut plurimum quoque concluduntur. Quæ probatà qualitate hoc efficitur, ut si quid accusator contrarium vel hoc potius alleger, nempe reum malè audire de præsentī, id probare teneatur, l. vis eius, C. de probat. Sed hæc utcunque se habent, parum
 14 vel nihil stringunt 1^a quia Novella allegata de monachis loquitur t̄ in casu contingenti, ita enim textus seipsum declarat. 2^a deinde argumentum ab antecedenti, ad positionem consequentis quoque validum non est, quandoque unum sequitur alterum vi necessariæ consequentiæ, secus si contingenter, vel etiam ut plurimum unū alterum arguat, Eberh. in loc. à dest. consequ. Jam autem nedum ut plurimum imò raro aut nunquam fit, ut quo prima hominis ætas motu, qua dispositione animæ regatur afficiatur, in eodē perduret statu, motu & affectibus. Sequeretur enim, ut quam fragilitatem J. C. tus in l. 1. de min. hujusmodi ætati tribuit, idem de senioribus prædicandum esse, & quod minus, quæ beneficia juris minoribus conceduntur, eadem quoque majoribus danda esse, sed hoc falsum. Ergo & illud. 3^a Quemadmodum vulgò limitatur commune illud brocardicum: (qui retro malus, idem & nunc præsumitur)

sumitur) quod verum non sit, quoties malus quondam, jam revera respici-
 se proponatur, c. ferrum. dist. 50. c. eam. de rescr. & c. testimonium. de test. Eber-
 hard. in loc. à temp. ad temp. n. 2. Inde Lactant de ira Dei, c. 22. ait: Quod multi
 in prima aetate torpes & omni iudicio damnati, postea laudabiles exite-
 terint. Et Augustinian scripsisse refert Tiraq. de p. n. a. 7. n. 4. nonnullos eum
 vidisse, qui per adolescentiæ vanitatem vario peccatorum genere fuerint pol-
 luti, ocyus ab errore postmodum conversos, majoraq; opera fecisse iustitiæ,
 quam antea peccata admiserint. Quorum sententiæ & venuste admodum cō-
 gruit locus Cic. in orat. pro Caelio, ibi: Equidem multos & vidi in hac civita-
 te, & audiui, qui totam adolescentiam voluptatibus dedissent, emeruisse ali-
 quando, & se ad frugem bonam recepisse, gravesq; homines atq; illustres eva-
 luisse. Et idem eod. loco, ibi: postremo cum paruerit voluptatibus, dederitque
 aliquid temporis ad ludum ætatis & inanes hæcæ adolescentiæ cupiditates,
 revocet se aliquando ad curam rei domesticæ, rei forensis, rei publicæ, ut ea
 quæ ratione antea non perspexerat, societate abjecisse, experiendo contem-
 plisse videatur. At multi & nostra & patrum majorumq; memoria, iudices
 summi homines & clarissimi cives fuerunt, quorum cum adolescentiæ cupi-
 ditates deferboissent, eximia virtutis firmata jam ætate extiterunt. Porro
 idem ibidem: de iur. aliquid ætati, sit adolescentia liberior, non omnia volu-
 ptatibus denegentur, non semper superet vera illa & directa ratio: Atq; hinc
 est, quod & ætati minorum non nihil indulgeatur quoad pœnas infligendas, l. 17
 auxilium. ff. de delict. ff. de minor. l. si adulterium, ff. 1. ff. ad L. Jul. de adult. l. 1. §.
 impubes ff. ad Syll. ff. de in omnibus ubi Dd. ff. de R. fur. l. si fratres ff. ex quib. caus.
 actio. irrog. c. 1. & 2. de delict. puer. c. 1. & in fin. de sent. excom. l. et si severior, C. de
 his qui nos. resam. ubi Barr. ait: mitigandas esse pœnas in capite minorum, et-
 iam id perit non facit, quia (inquit) ad officium iudicis hoc pertinet pro-
 pter intrinsecā causam legis delicta minuentis. Sed quantum de & ætate mediā
 tant. Etas istius, quam senectutem appellamus, certè ea sic comparata est in
 genere, ut quæ de & iudicis ætati minorum applicandis diximus, magis hu-
 iusmodi ætati, quam mediæ mentis adscribamus, accipimus autem hoc in lo-
 co senectutem illam, de qua prædicari possit vulgatum illud: Senes bis pue-
 ri, &c. Cum enim peccatum & omne dependeat ex iudicio rationis, ita ut sub
 lata ratione recta, peccatum ex necesse potius, quam pro ætate profectum
 faciemq; dicatur, ut vult statueret Scholasticus: Illi autem æquæ ac pueri & vel
 adolescentes in rationem sensumq; communem communiter impingant: se-
 quitur ut quæ minoribus hac in re conveniunt iudicia, eadem quoque de se-
 nibus statuenda, prædicandaque dicamus, cum parum idem sit iudicium, l.
 si facer. ubi Bald. ff. solut. matr. l. Pompon ff. de neg. gest. l. de quibus, ff. de fl. & l. si de
 eo, §. si ff. de acquir. poss. Bald. in L. conventicula, C. de Episc. & cler.

Hinc oraculi Delphici à senæ quodam matrimonium puellæ ambiente,

S

sobo-

sobolemq; ex ea procreaturam sperante consulti responsum, quod idiomaticè Germanico ita circumfertur, Ein alter Mann von 70. Jahren / vnd ein jung Mägdlein von 17. Jahren / die sein gewisse Kinder. Senex existimans nuptias quas affectabat fore ex omni asse fecundas, voti autem haud compos factus veritatem responsi sciscitans, ita id fuit explicatum: Quod senex annorum 70. æquè ac ipsa annorum 17. puella, puerorum instar censeretur. Venustè expressum & in disticha sequentia resolutum à nobili & magnifico viro quodam, Dn. Andrea Crusio, avo nostro quondam Ducatus Brunsv. prov. Calenb. Præsidi & Consiliario aulico:

Conjugis amissa viduus dum funera deslee
 Annorum numero, dives & arte potens,
 Delphica consuluit devoto oracula vultu,
 In viduum qualis nupta vocanda thorum,
 Num quid ei similis, tepidisq; juvencula venis,
 Quæ tacita noctis tedia longa tener?
 Respondit sapiens hominum consultor Apollo:
 Non benè disparibus conciliatur amor.
 Ast si decrepitis effectum duxeris annis,
 Nullius omnino spes tibi protis erit:
 Si de forme pecus luctus mærorq; dolentem
 Te citius stygis præcipitabit aquis.
 Ergo conjugii me sortem flere necesse
 Sit tibi, vel nuptæ pænitearve tue.
 Elige florentem formâ præstante puellam,
 Illa senectutis dulce levamen erit.
 Non desint pueri socii tibi pignora lecti,
 Ipse eris annorum septuaginta puer?
 Dixit & in risum responsa cadentia Phœbi,
 Propositi dubium constituere senem.
 In nunc & cæcis oracula consule votis,
 Proximus ô letho qui hymenaa petis.

Inde Plaut. in Mercat. Senex, quum exemplo est, jam nec sentit nec sapit, 12 ajunt solere eum repuerascere. Et Plat. 1. de ll. Senectus est veluti altera adolescentia atque pueritia, Accurs. in l. senectus, C. de donat. scribit; Senes habere sensum puerilem, & Bald. in l. quid ergo, §. pæna. ff. de pæn. ait: senes reverti ad sensus pueriles, & Marcell. Paling. pag. 190. Hoc patet in senibus fuisse hi namq; minores. Ut idcirco senioribus, uti pares pueris non immerito parca- 13 rur † pænâq; mitigetur, l. 3. §. 7. ff. ad Scrum Syll. l. 2. ff. de term. mot. c. tante. dist. 86. & c. 1. q. 7. Unde illud Claudiani:

Si non mentis inops fraudatâq; sensibus ætas

Præbere

*Præberet veniam, nunquam hæc opprobria lingue
Turpia Danubius me sumpsit ferret in altus.*

Porro quemadmodum pueris interdictæ sunt nuptiæ, *prin. inst. de nupt.* ita lege Papia & Poppæa sexagenariis matrimonium quoque fuit denegatum, 24
l. pen. C. de nupt. Raph. Fulgos. consil. 212. E diverso, uti sexagenariis vel his
potius, qui supervenerant annos ætatis 66. demum concederetur potestas ar-
rogandi, quam arte nō habebant, quia ad generandum adhuc cenlebantur & 25
apri, l. si paterfam. §. fin. ff. de adop. quod jus minoribus non competit, §. 5.
inst. de adop. & quæ sunt alia: Ita quoque indicia indistinctè omnia, quæ mino-
ribus competere diximus, non quadrare ex omni parte possunt senibus, quo
ipso declarantur & limitantur superiora. Quomodo enim & quo iudicio 26
trutinabit indicia iudex, quæ ratione malæ educationis, pravæque disciplinæ,
consideranda esse in minore diximus. Respiciet potius actus & mores senum
retro in secunda ætate, quod si enim tum temporis adulteriis, veneficiis, furtis
operam dederint, facilius hinc fundabit indicia, secundum ea quæ paulo ante
diximus. Cum actus præcedentes soleant informare sequentes, & contra.
Eberth. in top. a positione anteced. ad consequ. Videndum & quoque ne simulet 27
pueritiam senex, quod si enim vigore rationis adhuc præter senex, dubium
non est, quin hoc passu nihil differre debeat à reo secundæ ætatis, neque jure &
privilegio minorum uti Sin verò vacillet, hebetetque in illo recta ratio, sanum
& integrum indicium, animi motus quoque exinde informabit, quantumque;
indiciis tribuendum, discretè arbitrabitur is, qui jurisdictioni præest, *arg. l. 1.*
ff. de qq. Pone & enim, senem vacillantis iudicii visum joculari cum muliere, in 28
loco suspecto conversari cum artolis, cum latrunculis. Sanè quo pacto indi-
cia generalia vel specialia quævis hic congeres, eaque allegabis jure contra se-
niorum *argum. l. 2. ff. de term. mat. Barb. cons. 22. vol. 2.* ut enim & 29
propositum distinguunt maleficia, *l. 53. ff. de furt.* ita quoque indicia, quæ ex præ-
paratoriis, affinis, adæquatisque ad delinquendum mediis, depromuntur,
juxta proairesin, consensum, & affectum & hominis commensuranda sunt, 30
atque judicanda. Medium enim sapit naturam extremi, *l. si vero, §. quod si. ff.*
que de rec. vel essud. l. arbor. ff. com. div. imò medium impertinens & inhabile
impedit extrema conjungi, *l. qui sella. §. fin. & l. tria prædia. l. si mihi, §. fin. ff. de*
serv. rust. præd. Denique propositæ ætatum definitioni hoc in capite non adver-
satur legalis illa ætatis legitimæ & illegitimæ distributio, quæ de re *l. cum fi-*
liusfamilias, §. sic autem, cum §. aliquot seqq. ff. de leg. 3. *Corne. cons. 107. vol. 3.*
Coth. in resp. jur. resp. 42.

Respondetur inde nihil inferri posse, uti enim illa legalis traditio suam
in jure habet adæquaram materiam, cui allegati Dd. eam applicuere, ita hæc
nostra soas habet peculiare & in jure sedes & materias, unde à se invicem 31
non distribuuntur, sed distributio utraque in terminis separatis, eisque

CAPUT XXVIII.

DE INDICIIS DELICTORVM, QVÆ VEL
à furiosis, fatuis, & mente captis com-
mittuntur.

SUMMARIÆ.

1. Furiosus pro mortuo habetur.
2. An & quoties furiosus puniri debet, princeps consulendus est.
3. Furiosus ob insigne aliquod delictum puniri debet.
4. Cur in bestias & cadavera defunctorum statuantur supplicia.
5. Infantes & minores an puniendi?
6. Ob sacrilegium Athenienses infantem occiderunt. Vbi singularia deducuntur de supplicio, bestis & rebus inanimatis illato.
7. Fatuus an puniantur?
8. In furiosos inquirendum, cū delinquant.
9. Distinctio traditur hac de re.
10. Iudex ante omnia de delicto queratur.
11. Ob quæ delicta furiosus puniatur?
12. In delictis attenditur tempus patrati criminis, non persona mutatio.
13. Definitio stultitia traditur.
14. Separationum separata est ratio.
15. Qualiter in puncto indicio um contra fatuos delinquentes procedendum sit?
16. Animus ex animo aliquid percipit, idq; ad posteros transmittit.
17. Filii heroum plerumq; degenerant.
18. Lepida historia de fatuo Parisiensi.
19. Fatuus quidam Romanus testamentum solenne non ritiosum vel mancum condidit.
20. Quando teneantur agnati ex facto furiosorum?
21. Quomodo custodes furiosi coercantur delictis à furioso patratis.

1. **Q**uanquam furor & dementia delictum excuset, cum pro mortuo & furiosus habeatur, l. qui ad certum, ff. locati, l. bonorum, ff. rem ratam hab. fatiusq; sit, ipsum furore agi, ne afflictio afflictio deatur, l. 14. ff. de offic. presid. ibi: cum satis furore ipso puniatur: adeo, ut furiosi noxa vel cædes homini illata, non secus ac si tegula de domo cadat in hominem immerentem, æstimeretur, c. 15. q. 1. l. penult. §. sanè, ff. ad L. Pomp. de parricid. l. 12. ff. ad l. Cora. de sicar. Attamen jure singulari receptum est, furiosum æquè ac sanæ mentis compotem pro re natâ coerceri, Jason in l. 41. & 42. ff. de pœn. & l. ex facto, ff. de vulg. & pupill. substit. ubi pro cautela tradit: ut de hoc themate & consulatur princeps, vel hodie collegium, jus respondendi sibi usurpans: An & quando furiosus puniendus sit? Interim utcunq; sese res habet, communis sententia obtinuit, furiosum & propter insigne aliquod crimen puniri debere contra communes juris regulas, l. 1. C. de precib. imp. offer. ubi Bald. ait: quod propter immanitatem criminis non concedenda concedantur, non punienda puniantur, Tiraquell. de pœn. caus. 3. in fin. & caus. 49. num. 10. & seqq. Hyppol. de Marf. in l. 1. num. 58. ff. ad L. Corn. de sicar. Gail. 2. obs. 110. num. 12. hinc est, quod bestia

bestia † rationis experta, quæ occidit hominem, occidatur, non propter con- 4
scientiam peccati sed quia refricare poterat, si superviveret, indignam facto
memoriam, text. in c. *firmissime*, et c. *mulier*, 15. q. 1. Hypoth. in l. 18. §. 9. num. 71.
ff. de 77. Tiraquell. de pen. d. caus. 49. num. 39. quo respectu in res inanimatas
sepe dignatur poenæ. Nam, Suida referente, statua Niconis Thasi pugilis
egregii, necis damnata iudicio publico, & in mare demersa fuit, quod op-
prellisset æmulum fustibus cadentem statuam, quæ quasi manium defuncti
ultrix, lapsu occidit injuriantem, Budæ. in annot. reliq. pand. pag. 146. Euseb. lib.
5. de prepar. Ev. ang. qui Diomedis Athletæ statuam eam fuisse scribit. Comes
quidam magni nominis, cum deliquisset filius, effigiem ejus à pariete solvit,
& in frusta discepsit. Perse supplicium de viro illustri poscentes, vestes &
tiaram ejus detrahebant, eamq; suspensam, uti hominem fustigabant, Drexel.
in amv. lib. 2. cap. 3. §. 3. Sane major & multo prægnantior ratio suggerit, cur
propter etiam atrocitatem cadavera defunctorum, & accusentur publicè,
& condemnentur. text. & gloss. in §. *per contrarium*, Inst. de hered. quæ ab in-
re 3. de fidei defuncto, ff. de publ. jud. Equâ ratione etiam infantes, † quibus fu- 5
tioni sepe comparantur, ultimo supplicio afficiuntur, caputem parvulos, 1. q.
1. Lucas de Penn. in l. *si ve*, C. de ex. & tribut. Tiraquell. de pen. d. caus. 49. nu. 45.
Refert Elian. lib. 5. lujt. pag. 179. puerum quempiam apud Athenienses, † cum 6
auream laminam, quæ ex Dianæ coronâ deciderat, sustulisset, in iudicium ad-
ductum, iudices autem cum crepundia, talos, & laminam auream proposu-
issent puero, 15q; iterum ad aurum inclinasset, inde quasi sacrilegum ultimo
supplicio affectum fuisse, Tiraquell. de pen. caus. 7. n. 9. vide Budæ. præcit. loc.
pag. 148. ubi delictum puerile exilio mulcandum esse censet, citans Homer.
Iliad. lib. 13. ubi: *Μέγιστα δ' αἰσχροῦ πρῶτον τι πρῶτον αἰσχροῦ*, &c. ubi Patroclus
puer ludo talario ludens cum alio puero, eumq; ita impetu occidens, à pa-
tre ipso in exilium traductus est. Sic cum in patria nostra puer violasset sacrâ
hostiam, relegatus est ad decennium. Refert tamen Gobler. in explic. l. *resficien-*
dum, ff. de pen. pag. 202. contigisse in Galliâ, se illi egente, ut puer impubes in-
ter luendum, fratrem impubertem occideret ira percitus, patre accusante
ipsomet occisorem, propter ætatem non datum fuisse iudicium in puerum.
Porro idem memini pueri nobilis à Stockhansenannorum 14. cultello alter-
um puerum à Spitznase cognomine, in arce Neostadii Brunwicensi ducatus,
interimentis, ab omni poenâ propter ætatem absoluti. Atq; huc respicit
locus parum, quâ de causâ auctor commentarii Hieronym. Quod quoque
peccata puerorum parentibus maledicentium nullam mereantur poenam,
quia sub lege nondam sint pueri, cum verò adoleverint coerceri eos meritò,
in foro seculari & Ecclesiastico proadmissi qualitate, Sixtus Senens. in Bibl.
sanct. lib. 5. annot. 260. Hieron. & Patr. commun. in epist. ad Rom. 7. vide hanc
questionem par. 2. in loc. de homicid. ejusq; indicis.

De fatuis & mente captis, quia idem est iudicium, jus & dispositio iuris eadem quoque erit, Luc. de Penn. *d. loc.* utpote qui à ratione saltem communi aberrant, nec mentis & rationis proflus inexpertes dicuntur, Gœd. *de 7 contr. & committ. stip. c. 7. concl. 9.* dubium non est, quin ea quæ de furiosis hac in re statuuntur, ipsis quoque jure competant: ubi enim fortior majorve stringit legum ratio, ibi & fortius majusq; erit iudicium & juris dispositio, *c. licet, & ibi gloss. ext. de test. l. 1. C. de negot. gest. cap. si ergo, 7. quæst. 1. & c. 5. Pand. l. 2. q. 5.*

Ex hisce jam infertur, si furiosi, fatui vel mente capti, imò minores pro re natâ, & prout doli capaces sunt, non secus ac prudentiores delinquant, vel delinquere dicuntur, porro si delicta illorum æquè ac saniorum mente, secundum ea, quæ diximus, puniuntur: Sequitur, † ut quoties de delicto non constat plenariè & liquidò, per indicia tanquam vestibula quædam congrua ad pœnas transeundum esse; *l. 14. ff. de præsid. ubi* Divi Imperatores Marcus & Commodus jubent in furiosos delinquentes inquirere, ibi diligenter explorabis, etsi quid tale comperieris, &c. Ex qua lege vulgò DD. distinguunt, inter † furorem continuum & interruptum, vel ut alias solet dici, inter furiosum, qui dilucida intervalla habet, vel qui furore agitur indefinienti. Qui dilucida intervalla, eaquæ sano homini haud dissimilia, habet, non dubium est, quin casus ejusmodi ad communes regulas juris de iudiciis pertineant, exindeq; definiendi sint. Cum parium idem sit iudicium, & æquitas, paribus in causis paria jura desideret, Bald. *in leg. 15. Cod. de Episc. & Cleric. idem in leg. 6. focer. ff. solut. matrim.* Cæterum si furor est continuus, & homo dum vinculis perruptis liberè vagatur, vel cædem committit, vel incendium facit, † respiciendum est, cui fati noxæ is antehac deditus fuerit, cum præcedentes informare ut plurimum soleant actus subsequentes, Bald. *in d. leg. 15. C. de Episcop. & Cleric.* quod si constat, conspirante fama, indicium commissi delicti generat, debet autem de facto ante omnia, priusquam de iudiciis quærat, constare, hinc *in c. 1. & 2. supra* diximus, iudicem teneri ipsum adire locum, ubi delictum commissum proponitur, quod cum primis hîc praticare non omittet, singulasq; factorum circumstantias, & loci, temporis personarumque conditionem diligenter perpendere, juxta illud: tout vient à point, que pout attendre. Tantum verò abest, inventis † iudiciis furiosum torqueri, pœnisq; legitimis subjugari jure posse, *c. 45. q. 1. l. pen. §. sane ff. ad leg. Pomp. de Parricid.* nisi, ut supra diximus, immanitas criminis aliud dictitet, puta, si furiosus parricidium, Sodomiam bestialem commisisset, neq; enim illico mens hominis aded præsumitur depravata, ut omnem omnino humanitatem exuerit, Gœd. *d. tr. de cont. & committ. stip. c. 7. concl. 9. num. 119.* Quin quod ex *d. l. 14. ff. de officio præf.* non obscurè colligere liceat, furiosum ipso jure à pœnâ haud immunem esse, sed commiseratione saltem eidem pœna remittatur, ne affli-

ne afflictiones cumulentur, d. l. 14. l. 3. *Ignoscitur*, ff. ad SCrum Syll. Ubi servus omnino puniendus erat, nisi SCrum ei nominatim pœnam remisisset: quâ ratione & fundamento defendi potest sententia Lud. Romani *leg. quis furiosus*, C. *quis testam. facer. poss.* & in l. *si servum*, ff. *si ex noxal. caus. agatur*, aliàs communiter reprehensa, allerentis: Quod si crimen, quod sanæ mentis admittit, reus postea furore agatur, nihilominus puniri debeat; Quia inquit, in delictis † publicis attenditur tempus delicti perpetrati, non personæ mutatio, Bart. in d. l. *si servum*. l. 1. §. 1. ff. ad SCrum Turpill. l. *si quis decurio*, C. de fals. Ex prædictis huc ulque de furioso traditis liquet quodammodo, quid de fatuis & mente capitis pro subjecta materia statuendum vel definiendum sit. Posito hoc, fatuitatem sive stultitiam solummodo esse quandam mentis ignaviam torpescentem, quæ ex frigida † intemperie cerebri functiones torpidas segnesque reddente, nascitur, uti eam vulgo describunt Physici, quam Græci *μωρη* dicunt, vel etiam *ἀνία*, id est, amentiam, quasi dicas, imaginationis mentisq; depravationem & corruptionem, quæ & dementia dicitur, quæ propriæ facultatis rationatricis dicitur abolitio: cujus species est *ἀπορία*, id est, leve delirium, & rationatricis facultatis prava motio: Sane nemo non videt, pro diversitate affectuum jura quoq; disponenda esse: Separatorum † 14 enim separata est ratio, jus & dispositio, l. *adigere*, §. *quamvis*, ff. de jure patron. quod si ita est, uti verissimum est, sequitur, ut quantum minor leviorq; affectus est furoris amentię vel fatuitatis, tantò gravius plectenda esse deliria, vel delicta fatuorum, tantoq; exquisitius & intensius in crimina reorum inquirendū, & quo propinquius sensui communi id genus hominum, eò propius juxta communes juris regulas super indicis quoq; procedendum esse. Et quia hoc genus † simplex minusq; astutum solet esse, adeoque sic comparatum, ut in 15 quos errores propendat natura, eos raro vel nunquam soleat occultare, respiciendum est cum primis ad hæc, quoties de indicis vel ipso delicto mente captorum, quaeritur. Deinde quibus vitis parentes & consanguinei eorum inquinantur, etiam animam per traducem haud propagari credendum est, juxta saniores & Theologorum & Philosophorum sententiam, dubium tamen † non est, animum ex animo aliquid accipere, idq; ad posteros communiter derivari, ut ait Joan. Fab. in rubr. *inst. de nuptiis* vid. supra cap. 24. Tiraq. de ll. *connub.* l. 7. §. 1. 15. nu. 153. ubi rationes luculentas reddit, cur filii heroum doctorumque degenerent, vel stulti nascantur, stulti verò & † indocti è contra filios prudentiores & robustos generent, quò lectorem remitto. Confe- 17 ratur quoq; Tiraquell. in *connub.* l. 1. nu. 4. & 1. Ubi disputat, an fatui ad consilia vocandi, laudatq; votum fatui cujusdam Parisiensis: Cum enim † tabernarius pecuniam peteret ab egeno, quoniam panem veluti suavius comederat, ad culinæ suæ fumum & odorem, judicavit fatuus tabernario solvendam ex sono denarii. Quam quidem quaestionem (ait Tiraquell.) non potuit Caro vel

- 19 to vel Gratianus justius decidere. Sic Tuditanus † civis Romanus cujus me-
minit, Cic. in *Philip.* 3. licet fatuus esset, spargens aliquando de rostris popu-
lo pecuniam, trahensque alio quodam tempore togam veluti vestem tragi-
cam per forum, fecit tamen testamētum adeo solenne & civile, ut à centum-
viris comprobatum & pro justo & legitimo declaratum fuerit, i. Longo he-
rede ab intestato proximo illi Tuditano illud impugnante, & ex eo capite
20 quod furiosis & mente captis nulla sit testamenti factio, subvertere enixè cō-
tendente, † Jason. Lud. Roman. Alexand. in l. furiosum, C. qui testam. facere
poss. Corn. consil. 58 coll. 1. Jason. cons. 178. lib. 2. Eiusmodi testamentum fuit Eu-
damidæ mādantis Aretæo matrem alendam atq; in senectā fovendam, Cha-
rixeno filiam elocandam cum dote unius talenti, &c. Deinde ex substantia
bonisq; amicorum, ipse enim testator inops erat, qui vivus non potuisset
alere matrem, neq; elocare filiam cum 100. unciarum dote, substituentis in-
vicem quoq; & filiæ & matri Legentes testamentum qui tenuitatem Euda-
midæ noverant, at amicitiam, quæ illi cum his viris intercesserat, ignorantes,
fatuitatem testatoris irridebant, nemo enim existimabat fideicommissarios
hereditatem adituros. At heredes se stiterunt coram rostris, parati voluntatem
defuncti adimplerent, quæ alias juxta legum præscripta & observata solennia,
justa erat, testatore post diem quintū decedente: Charixenus matrem susce-
pit, & Aretæus filiam non ita pridem elocavit ex quinque talentis, quæ possi-
debat, duobus in propriæ filiæ dotem, duobus in amici filiam erogantis, non
fatui & insulsi testatoris, ac nuptias ambarum eodem die fieri voluit, Lucian.
in *Toxari pag. mihi* 90. Finaliter addo: Quod quodcumq; nullum in furio-
sos jure obtinet indicium, quæstio vel pœna in parentes patronos & custo-
des eorum sit formanda inquisitio, ferenda pœna, qui vel culpâ vel dolo dimi-
serunt furiosum ad offendendum eum, cui malè voluerunt, vel si de hoc non
constat, ex neglectâ custodiâ conveniantur, non secus ac qui feram bestiam
21 relaxârunt damnum † vel perniciem facientem, L. Divus. ubi Dd. ff. de off.
præsid. Plato de ll. lib. 12. ibi: Propinqui furiosum domi custodiant, quod nisi
fecerint, drachmis 100. mulctentur, Tiraquell. de pœn. caus. 2. in fine.

CAPUT XXIX.

DE INDICIIS, QUÆ EX TEMERARIA MALEDI-
cendi, prophanandi verba sacra, & jurandi consuetudine
depromuntur.

SUMMARI A.

- | | |
|--|--|
| 1. Vir prudens delinquere non presumi-
cur. | 3. De senectute testatoris traditur |
| 2. Maledicus homicida est. | 4. Injuriam præstitit ut maledicam audire
linguam |
| | 5. Falsum |

1. Factum commissum à personis candidis, quod se habet ad illicitum ac licitum iuxta, debet in partem meliorem explicari.

6. Felle maledicorum semper in peiorem partem trahatur.

7. Homo maledicus non admittatur ad iuramentum purgatorium, neque in causa injuriarum.

8. Quomodo prophanatores divini nominis sint puniendi?

9. Aditer ad vasa iurantes adpramittere debent, quod nolunt se prophanatores divini nominis.

10. Deprensio temerè jurantium ex consiliis omnibus impertit.

11. Argumentum à majori ad minus qua-

liter in delictis locum habeat.

12. Culpa solius partis indicium alterius delicti.

13. Et qua non proficiunt singula, &c. locum habent in materia iudiciorum.

14. An in causis criminalibus purgandi iuramenta locum habeant?

15. Quem iudex viderit pejeraturum, non admittat ad iuramentum.

16. Quomodo Marsilia reus moris omnia perjurii & execrationes in sese receperis?

17. Quo commento eorum inventio praeclara, miles jurandi consuetudinem didicerit?

18. Subjicitur Epilogus memorabilis de potestate Sathana in maledicos & prophanatores nominis divini.

Quemadmodum ¶ vir prudens & candidus haud facillè delinquere & peccare praesumitur, l. cum de indebito, §. si verò, C. de probat. Cephal. conf. 118. num. 11. pag. 1. ita obrectatores & maledici praesumuntur ad peccandum promiores, adeò, ut hoc ipso, quo quis maledicus existit, communiter ¶ homicida dicatur, nempe qui tres uno ictu unà occidat, ut ait Petr. Lorich. de vind. German. in exter. in princ. Occidit primò ¶ seipsum, secundò eum, coram quo recitat detractionem, videlicet cum hic statim adhibet detractori fidem: tertio illum, cui de honestà suà famà detrahit, ut verè Majores dixerint: Quod detractor habet Diabolum in lingua, auditor in aures, consentiens seu delectans in corde. Ex Patribus allegatur, & vetustatis est preceptum Hier. de Coelest. non modò aliis non detrahas, sed ne detrahenti quidem aliis aliquando credas. Imò & Lacones senserunt, non solum vituperio esse dignos, qui calumniarentur alios, verum etiam qui calumniantibus commodarent aures, & injuriarum genus ¶ est, adversus nihil meritum audire maledicam linguam, non enim essent maledici, si nullum invenirent auctoritatem, Petr. Lorich. in d. tract. de Germ. vind. in exter. pag. 13. ibi: in ¶ personis candidis & honestis commissum aliquod factum, quod posset trahi ad casum illicitum & licitum, magis ad licitum trahendum est, quod ¶ secus in hominibus vilibus & diffamatoribus est receptum, citans Narram conf. 349. num. 2. pag. 1. Justa enim ab injustis petere desipientia est, Plant. in Amphitr. hinc quoque illud, quod homo ¶ maledicus non admittatur ad iuramentum purgatorium, neque in causâ injuriarum, neque alibi, Bart. in l. siens, §. si idem, de accusat. Roman. conf. 102. & 3. & conf. 142. Ruin. consil. 13. nov. 4. vol. 1. Felin. in cap. 6. num. 3. de homicid. Græci maledicos uti facinorosos & infames ex urbibus & ditionibus suis repellebant, multò minus

T

ad or-

ad ordines honestos admittebant, Athæn. Dipnosophist. lib. 5. cap. 14. & lib. 2. cap. 22. Joan. Wolff. tom. 2. lect. mem. pag. 984.

Cæterum quia prophanatores divini nominis eo ipso, quo in vanum sumunt verba sacra, satis superq; peccant, *constit. polit. Car. V. de anno 530.* puniendi enim sunt: ^{1.} vel in carceratione, ^{2.} mulctatione ꝓ bonorum, ^{3.} vel pro atrocitate criminis membri multilatione, aut capitis amputatione, *d. Constit. adeò, ut quando ad vexillum jurant milites adpromittere ꝓ jurato debeant, quod nolint maledicere divino nomini, temerè jurare, diripere, vim inferre locis sacris, sacerdotibus, ægrotis senioribus, puerperis, infantibus, rusticis, reform. polit. August. anno 548.*

De temerariis juratoribus idem jus esto: Qui dum temerè jurant, hoc ipso quoque delinquant, puniendi idcirco carcere, mulctis, &c. *constit. Car. reform. polit. de anno 530,* ubi in personis illustribus hoc constitutum apparet, ut quos conducant, penesq; se habeant ministros, ferè eis inhi-beant, ne jurent, vel cum iis paciscantur, ut quoties ꝓ juraverint, iipsis particula salarii decedat. Item de militibus extat *d. constit. reform. polit. de anno 548.* Qui enim in divinum numen rectè impingere, idq; temerè prophanare atque violare non veretur: Ecquid ille non ausurus attentare minora, & in civilem societatem, ejusq; jura nefariè delinquere? *arg. c. non potest, 2. quest. 7. Marf. consil. 12. num. 15.* Cum argumentum ꝓ à majori ad minus omnino locum habeat in delictis & pœnis delictorum, quidni in materiâ indiciorum? *Bald. in l. si quis, C. de Episc. & C. Eberhard. à Middelb. in Top. in loco, à majori ad minus, num. 2.*

Neque etiam dubium est, quin culpa ꝓ unius, pariat etiam quale quale indicium alterius delicti, adminiculantibus scilicet iis, quæ in hac indiciorum materiâ jura requirunt. Regula enim: qui semel malus, non tam in eodem criminis genere, quàm in speciebus diversis pro re natâ quoque stringit Socin. & Dd. *de fallent. regul.* passim in hac regulæ explicatione. Quin & quæ non ꝓ prosint singula, multa juvant, *l. ob carmen, 21. §. si testes, ff. de testib. c. cum causam, de probat. quem verficulum Bart. in l. rationes, Cod. de probat. & in l. 1. §. idem Cornel. num. 3. ff. de qq. in materia indiciorum locum habere ait. Cothm. resp. jur. cap. 1. num. 363. & resp. 15.* prout adversa præsumptione reus aggravatur, qui cum in uno intendit se purgare, interea aliud tacitè vel expresse confitetur, allegando proprium dedecus & turpitudinem, *Felin. in cap. tertio loco, num. 7. de præsumpt. Cothm. d. loco, num. 190.* Atque hinc est, ꝓ quod in causis criminalibus neque accusatoris, neque rei juramenti credatur, *Bart. in l. maritus, num. 4. de qq. Apostill. ad Guid. Pap. quest. 614. Cothm. d. resp. jur. nu. 214.* ubi juramentum illud impedit publica honestas & utilitas, quæ supra modum læderetur, si scelus admissum vel perjurio contegatur, vel inultum relinquatur, neque enim certius est, reum ultrò juramenta quævis subiturum, juxta illud: So der Dieb zum Eydschwur zuverstatten / würde gewißlich kein einiger Dieb

Die gebener werden & sic furca starent in viduitate. Quapropter in genere sancitum est, ut † quem iudex viderit pejeraturum, nunquam ad iuramentum eum admittat, nempe ne occasio perjurii detur, *l. videamus, ff. de in lit. iurata*. Imò iudex huiusmodi pro homicida habendus esset, vide hoc thema fulsissime pertractatum à Dn. Ant. Bullaro, compatre & familiari meo intimo in *pent. cons. cons. l. num. 53 54 & seqq.* in causa homicidii casualis ab adolescente patrati, quo lectorem remitto.

Porro non oblivioni tradenda antiquitatis de abolendis uti existimabatur perjurii, ne interiret reipub. salus, observantia. Sic autem sese habet: Saxones, ait Did. Covarruv. *lib. 2. var. resol. cap. 10. num. 3.* servant in urbe Halberstadiensi, siquidem in eo templo quod virgini matri sacrum est, singulis annis ex plebe aliquis eligitur, quem gravioribus noxis inquinatum putant, hunc ferali & pulla veste, obvoluto capite, cinerarium die in templum statuunt & peractis sacris ejiciunt donec per quadraginta dies per urbis compita vagus & mendicans erraverit, interim divinas aedes ingredi eum fas non est, qualemcumq; cibum vel ab ædituis vel alicunde oblatum non aspernatur, neminem alloquitur, non indulget somno, nisi post concubiam noctem, idq; in mediâ viâ die potius, quæ dominicæ cænæ dicata est, ad templum reducit, ibi à Sacerdote solennibus quibusdam ceremoniis absolvitur, & à confluyente illuc populo stipitem accipit, Adamum hunc vocant & ab omni crimine expiatum credunt, ac per eum creditur expiata civitas, cômémorat hæc quoque Æneas Sylv. in *descript. Europ. cap. 31.* Joan. Boëm. *de morib. gent. lib. 3.* Eundem expiandi, præsertim perjuriorum peccata, ritum solennemq; tenuere † 16 modum Messilienses, qui publicis & purioribus cibis, dum peste laborant, sustentant hominem aliquem, qui verbenis vestibusq; sacris ornatus circumducitur per urbem cum execrationibus, cui precantur, ut omnia mala civitatis in eum incidant, qui dehinc in mare projicitur, Guil. Budæ. in *annotat. in Pand. ad l. 2. ff. de pen. vers. ad cuius intelligentiam.* Quintil. Mandos. in *cas. anal. pag. 57.* Sic Athenienses Minotaurum anno quolibet quasi victimam offerebant septem pueros totidemq; puellas. Diod. Sicul. *lib. 5.* prolixè Eusebius de *preparat. Evangel. lib. 4. cap. 7.* & Mandos. *d. loc.* hunc Minotaurum describit Virgil. *lib. 6.*

*Hic crudelis amor sacri supplicij, furto
Pasiphae mistumq; genus proleq; biformis,
Minotaurus inest, &c.*

Deniq; quali eoq; † præclaro invento miles jurandi consuetudinem de- 17 dicitur, refert Drexel. in *Trismeg. lib. 1. c. 6. §. 5. ibi*; miles fuit, qui in pessimam jurandi, & quod huic vicinum, pejerandi consuetudinem defluxit, tandem sic ipse secum loquebatur: Vide, animam venalem circumfers, & mors tibi in oculis semper est quocumq; stes loco, (integram historiam recensebo, quam

T 2 haud

haud ingratam fore lectori existimo) sepulchrum tuum calcas, vel unius tantum glandulae sibilus te tangat, & totum hoc egisti, Mori, at quo ires, si sic obires, in tantâ jurandi praesertim & pejerandi licentia, quid de animâ tuâ fieret? agedum legem tibi figo, quam aut violes nunquam, aut illicò violate des poenam. Lex hæc erit: *Nunquam imposte- rum jurate, aut terram toties osculo salutate, quoties jurare contigerit*: Et hæc ego legem, si miles sum, sanctissime servabo, ita me Deus amet: sed audi, conflictus instabat cruentus & sanguine finiendus: Concurrent acies geminae, & suas quisque vires in altero experitur. Inter hæc miles ille, quem dixi, legis suae immemor, devotiones pessimas deprecari, diris hostem omnibus execrari. At eo in ipso praelii ardore legis à se latae recordatur, nec differt aut deliberat, sed mox ruit in terram toto corpore, & matrem suam, terram osculatur, dum hoc facit, glans ignita ferrea supra tergum, jacentis volatu certissimo, trajectory stantem, quem jacentem impunè tran- sit & sine omni noxâ. *Hæc Drexell. d. loc.* Sanè captum rationis omnem ꝑ excedit, quo pacto Sathan organa humana in laudem creatoris unice ficta & facta, in Dei hostes per blasphemiam adeò reformare, seque ita insinuare cordi & carni mortalium valeat, Deo connivente, ut quasi bos fœnum, sic hominem comedat. *Joan. à Pined. in Job. Tom. 2. c. 40. v. 16.* Inde carnivorus dicitur ab eodem, & Leo rugiens, *1. Petr. 5. ubi sic transcen- dit*: Si homo fœnum est, ut dicitur *Psalm. 103.* homo fœni, Daemon bovis, nomen possidet, comedentis fœnum, si homo eques incedit, fit cerastes in semita mordens ungulas equi, ut cadat aschësor ejus retro, si exit pater familias seminare, fit ille cœli avis, ut cadat aschësor ejus retro, si exit pater familias seminare, fit ille cœli avis, ut comedat grana, *Luc. 8.* Si in pelago hujus mundi velut infirmi pisciculi jactamur, fit ille cetus, ut nos ingurgitet, *fol. 40. Psalm. 103.* Si homo terra est, fit ille serpens, ut super pectus gradiens nos inficiat, *Genes. 3.* Si homines sunt stellæ *Apocal. 14.* fit ipse Draco, ut caudâ ingenti trahere possit stellæ, & mittere in terram. Si domus & templum Dei est, vel esse debebat homo ille fit ventus vehemens, ut nos dejiciat, *Job. 1. & 2.* Si sumus semen Abraham, ille inimicus superseminat zizaniam, & tamen adeo blandimur & gratificamur huic nostro hosti, adversus Deum maledictis & blasphemis. Nos miseri tenebrarum angelum haud observamus, angelum lucis existimamus, qui cerebri sui sordes velut rem splendidam & illustrem cum delectatione in nos infundit. Idem *d. Tom. cap. 41. v. 12. n. 4.* Denique in id se transfigurat, quod è re sua de nostro damno fore animadvertit, & quoniam nostræ vitæ & salutis aternæ adeò insidiatur suo ore, quod illi mors est, nos postremò devorat, deglutit, & quod Deus avertat, in sepulchro & inferno depascit.

CAPUT XXX.

DE INDICIIS, QUÆ EX OPINIONE VULGI IUXTA
statum quorundam hominum desumuntur.

SUMMARIA.

1. Indiciis ab opinione vulgi desumptum probabile est.
2. Fama pauperum & legitimarius probantur ac canonici & vulgari opinione.
3. Possibile hominum potius quam possibile indiciis probantur.
4. Historia secundum Palastio de obverso spuriis per legatione.
5. An indicium pariter valeat opinio de spuris, quod ad delicta sint prodeverit.
6. Spuriis abominabilia & dignitatem incapaces sunt.
7. Spuriis de fungentur sacerdotio.
8. Spuriis an omni exceptione sint majores?
9. Spuriis an possit infirmi hore exclusio fratrum.
10. Spuriis non numerantur alia inter ceteros Romanos.
11. Spuriis an inter regallantur a collegiis
12. Quo sensu in sacris spurii dicantur Deo abominabiles?
13. Naturales tantum religionem ingredi possunt de iure civili.
14. Spuriis possunt agere tabelliones.
15. Spuriis, quæ spurii, an indicia pariantur vel an sint infames?
16. Spuriis delicti consors prius torqueri debet quam legitime.
17. Quis sit damnatus cortus?
18. Quo fato Bartolus genitus, Baldus mortuus sit?
19. Qui Papa & Caesares spurii existerint?
20. Opinio vulgi nedum indicia sed presumptiones legum inducit.
21. Bartolus vix magnum iuris, sapientie vulgi opinionem est secutus.
22. Percipies sapientum consilia rusticorum sunt secutus.

Ab opinione vulgi † desumptum indicium in iure validum est & frequens, & præsumitur enim res sic se habere, uti vulgus opinatur & credit, l. 1. ff. de Flom. Vulgi opinio bonam vel malam famam producit, cujus gloria cupidi opinionem ambitionis, ut Joan. Spinæ. de Tranquil. animi lib. 2. pag. 101. Quæ convivia, subdens, quos ludos viii maximi egerunt, quæ ædificia extruxerunt, quos triumphos celebrarunt, quos deniq; inutiles sumtus fecerunt, gratiam & laudem vulgi, licet levis inconstantis, mobilis & sæpè insani ac dementis, captantes. Porro nunc vulgus perficit Theologos, Medicos, Imperatores, sapientes, doctos, deniq; laudem & vituperium in manu habet, ut quibus velit distribuatur, &c. Spinæ. dicit, vulgus opinione probatur mens & voluntas testatoris, l. 18. ff. de in quâ præsumptione sint, qui in quâq; regione commorantur. Sterilitas magna vel parva agrorum, vulgi quoq; opinione, gloss. in l. licet, 53. C. de locat. & fundorum eorumve æstimatio vel melioratio vulgi & vicinorum opinione probatur, Bald. in l. 1. C. de res. vendit. circa fin.

Sic vulgi opinione † probatur paupertas, Bart. in l. si constante, ff. solut. 2. matr. Legitimatio hominis vel naturalitas tantum, c. per tuas. de probat. Bart. in l. non Epistolis, C. eodem. adeo, ut licet filius mulieris, quæ cum aliis rem ha-

bere consuevit, præsumatur legitimus, Abb. in c. intellex. de adul. Unde Bald. 3 in l. filiam. de his, qui sui: ait. Semper † præsumendum potius possibile honestum, quam possibile inhonestum, siquidem tamen vulgi opinio & obsequia contraria aliud dictarent, præsumtionem juris tollit indicium, quod ex vulgi opinione & obsequiis contrariis resultat. Alciat. 3. præsumpt. § 7. Paleot. de spur. c. 24. num. 4. Sed & hoc indicium, ubi lex certum quid præsumit, quæ juris præsumtio dicitur, sæpe fallax & inconstans est, propterea, quod parentum quoque confessio non præjudicet soboli constante matrimonio natæ, cum illa confessio prodesse debeat, haud obesse, nisi mulier divertisset à marito, & reverà post menses septem pareret, l. 7. ff. de stat. hom. Paleot. d. loc. in fine capitis & cap. 21. in fine. ubi exemplum argutum refert, quo † uxor filium mariti esse ostendit, ante libet (ait) referre exemplum quoddam non illepidum callidæ mulieris, quæ cum ex adultero filium concepisset, sic tamen maritum verbis elusit, ut ipsemet confessus fuerit, filium suum esse, huic cum uxoris pudicitia valde esset suspecta, natusq; ex ea domi esset infans eleganter satis facie, anxius ob hanc rem, multumq; animo quotidie sollicitus, libenter, inquit, uxori dimidiam omnium bonorum meorum partem cederem, si mihi ita certò constare posset, filium hunc meum esse, ut tibi constet esse tuum, ad hæc nihil perterrita mulier facile, ait, ego te hujus voti compotem reddam, si mihi vel munusculum aliquod offeras, nedum rerum tuarum partem dimidiam, cumq; maritus, quomodo hoc unquam efficies, respondisset, tum uxor convocatis amicis & certa sponfione interposita, natum ulnis extulit, & estne, inquit, hic verè meus, cumque vir annuisset, illa brachiis protentis ei puerum porrexit, & accipe ait, dono eum tibi, jam absq; dubio tuus est, non alienus, risu astantium oborto, uxoris astu vir omnium sententiis condemnatus est.

Papa Alexander VI. naturalem suum Cæsarem Borgiam in Cardinalem numerum cooptaturus, falsis testibus demonstravit, filium legitimè esse natum, quem subinde effecit Cardinalem. Guicciard. lib. 2. Johan. Wolff. tom. 2. lect. memor. pag. 162. idem d. tom. 2. pag. 90. ubi ait: anno 1519. tantam fuisse spuriorum copiam ubivis, ut nova Xenodochia hinc inde exstructa fuerint, & acclamasse tunc temporis pueros Romæ, quotiescunque Papa prodiret ad processiones: Papa pater, &c. Idem pag. mihi 114.

5 Sed hoc cum primis † hinc urgeri poterit, an opinio vulgi, qua aggravantur spurii, qua arguuntur turpitudinis infamiæ, & ad delinquendum faciliores, indicium pariat, unà cum aliis rerum argumentis ad torturam? Quod affirmandum videbatur, & jure divino, Canonico & civili, ubi spurii personæ 6 turpes & infames dicuntur. Ergo. Et quidem jure divino † dicitur Sap. 3. & 4. adulterorum filii abominatio coram Deo, & plantæ adulterinæ condemnantur, ne dent radices altas, nec stabilem sedem ponant, quos Vetus Testamentum

stamentum detestabiles Deo, *Deut. cap. 23* & Paulus immundos appellat *1. ad Corinth. 7*. Jus Canonicum eos infamia notat, quos Bonif. Martyr nec bello fortes, nec in fide stabiles, nec Deo gratos appellat *in cap. si gens, dist. 56* & Calixt. *in cap. conjunct. 35. quest. 2. & caus. 15. q. 8. cap. 35. quest. 2*. Quapropter & incapaces dignitatum & Ecclesiasticarum censentur, *cap. fin. de fil. presbyt. latè 7* Tiraquell. *in ll. connub. gloss. 1. part. 7. in l. 7. num. 3. & seqq.* Jure civili omni exceptione & majores non dicuntur spurii. Proinde spurius testis plenam fidem non facit in causa criminali, *argum. l. fratres, C. de inoff. testam.* Nicol. de Ubaldo. *in tract. de success. ab intest. pag. 4.* Et spurius & heres institutus repellitur à fratre testatoris, ex illo capite, quod persona turpi instituta, frater querelam movere possit adversus testamentum fratris, *d. l. fratres, 27. Bald. in l. generaliter, 6. §. cum autem, 6. C. de instit. & subst.* Hinc spurii quoque nedum inter cives & Romanos numerabantur, Joan. Cas. *4. in Spher. civ. 6. & consuetudine plurimarum urbium & Rerum publ. à collegiis & opificum removentur, Petr. Heig. part. 1. quest. 21.* Sanè inclementia quædam naturæ (ait Dn. Arum. *exere. dispur. 11. thes. 9. in addit.* ipsos præ cæteris hominibus premit ratione non improbabili, ne promiscuè vagarum libidinum existant sectatores homines, &c.

Sed utcumque hæc sint, parum vel nihil movent, nec arguunt, spurios tanquam turpes & infames aggravandos esse suspitione innatæ malitiæ in gravissimâ hac indiciorum materiâ. Sed necesse est in præsentiarum argumenta adducta non nihil ponderare. Quod attinet jus Divinum & Canonicum sanè illud de adulterinis, aliisq; ex damnato coitu progenitis agit, ita enim allegati textus seiplos non obscurè interpretantur *Jas. conf. 71. Cagn. in l. 1. ff. de inoff. test.* Imò Gratianus, qui in libris Decretorum compilandis canonibusq; eorum obscurè & perperam positos enodandis, egregiam navavit operam, locos illos Canonicos ista restituit: Quod legitur, *inquit, De o abominabiles & esse spurios, hoc de filis adulterorum legendum videtur, ad quos paterna flagitia hereditariâ successione descendunt, vid. cap. 13. dist. 56. & Innocent. III. in cap. eorum, 6. persona. de renunc. ait: Quod scriptum est, ego sum Deus Zelotes, visitans peccata patrum in filios, &c. intelligitur, quoties contra me vestigia paterna sequuntur, quoties contra me paternum odium imitantur. Proinde & August. in cap. undecunq; 56. dist. Undecunq; homines nascantur, si patrum vitia non sectentur, honesti & salvi erunt, semen ipsum enim per se non quidem malum est, sed male utentibus tantum grave & exitiosum: hinc & naturales & religionem ingrediuntur, & ingressi patrum bonorum capaces sunt, *Nov. de monach. in princ. Paleot. de spur. c. 45. num. 5. d. cap. 13. dist. 56.* Quod tamen de legitimè natis, filiisq; presbyterorum potius agere videtur, qui per conniventiam saltem ad sacerdotia admittuntur, adde quod, *Evangel. Matth. cap. 1. in Christi Salvatoris genealogiam & Thamar**

mar & Ruth scortum & peregrinam introduxerit, Sixt. Senenf. lib. 1. Bibl. S. annot. 114. in Genes. pag. 44. Chrysoft. in Genes. cap. 38. & homil. 3. in Matth. ubi tres causas recenset hujus causæ: 1^a ut ostenderet Salvator, quod extincturus opprobria nostra, advenerit in carnem, nihil dedignatus progenitores peccatores, nihil ob mala nostra erubescens. 2^a ut demonstret, nobis non esse de parentibus etiam fornicationis & adulterii fœditate sorditatis erubescendum, si propriâ decoremur virtute, quæ parentis nō decoloratur opprobriis. 3^a ut fastum reprimeret Judæorum, qui de parentum virtutibus nimium insolenter gloriabantur, docens, Patriarcham ipsorum Judam, à quo Judæi nomen accipiunt, non exiguum aliquod in Thamar fornicatione admisisse delictum, Ambros. lib. 3. comm. in Lucam. Theod. in Genes. quæst. 94. Sixt. Senenf. d. loc.

Ad argumenta ex jure civili desumpta. Resp. Quod imò spurii possint esse testes, Capyc. decis. 32. num. 7. Paleot. d. loc. cap. 55. num. 14. cum & munus
 14 tabellionis ꝛ rectè administrent, idem cap. 56. num. 1. 2. Sic quoque heredes jure instituuntur spurii, idem Paleot. cap. 45. num. 17. Et siquidem alimenta ex paternâ dispositione non habent, ali debent ab heredibus, idem c. 45. n. 8. Instituto heredi substitui quoque spurius potest, l. Lucius, ff. de vulg. & pupill. substit. tametsi legem hanc in verbo naturalis contra communem Dd. omnium expositionem, & mentem de filio legitimè nato, scitè nec immeritò interpretetur Paleot. cap. 37. per tot. atque hi juris passim allegati textus, quin
 15 in contrarium ꝛ allegatis autoritatibus derogent, nostro judicio nullum habet dubium, idem cap. 35. 36. & cap. 55. & quanquam opinio spuriorum penes vulgum parva & tenuis sit, non inde sequitur, Ergo infames sunt, indicis premuntur inde, quod spurii existunt, Paleot. d. cap. 55. Arum. disp. 11. th. 9. ibi: sed ab eâ ad infamiam procedere nimis licentiosa erit consequentia, quæ verba à Paleot. d. loc. mutuatur, Alciat. 10. parerg. 8. Menoch. de arbitr. jud. quæst. 64. num. 17. absit spurios, quo spurii sint, solius nativitatis respectu statuendum esse indicium efficax ad torturam. Quanquam dissimulandum non sit, ut
 16 quoties spurius cum ꝛ legitimo concurrat, æquis indicis in utroque capite stringentibus, legitimorum causa potior haberi debeat, Paleot. d. cap. 55. in fin. quod de incestuosis & ex damnato coitu natis, ut plurimum dicendum esse
 17 constat, per cap. si gens. disp. 56. Damnatus coitus ꝛ is propriè dicitur concubitus, in quem & criminalis accusatio intentari, & severa etiam ll. pœna infligi potest, idem Paleot. cap. 40. num. 6. Et sanè si illegitimatio infamiam adjunctam habet, cur spurii, Christophorus I. Bonifacius VII. Johannes XIX. Dionysius I. & Leo V. ad augustum Pontificatus munus fuere evecti, attestante eodem Palæoto cap. 63. qui à Pio I V. omnium summo applausu ob singularem eruditionem vitæq; integritatem Cardinalis electus est, Menoch. de arb. jud. lib. 2. cent. 1. cas. 89. n. 6. de quibus revera poterat dici illud Poëtæ Statii:

Vidi

*Vidi ego transversos alieno in robore ramos,
Altiuires fuis, &c.*

Bartolomaeus juris universi Taurigam spurium fuisse ac natalibus restitutum 18
ait Bodin. a Carolo I V. Invidia vero hac eum scriptitare putat, Joh. Wolff.
Taur. 2. lect. memor. pag. 515. inde, quod Bartolus asseruerit, regem Galliae sub-
esse imperio, Romano, & jure postliminii vendicari posse urbes nonnullas I-
taliae, jam libertatem & exemptionem adserentes, Bart. in l. fin. ff. sol. matr. Fab.
in l. fin. in fit. de assig. liber. Jason. in l. debitorum, ff. de pact. Cyn. in l. 4. ff. de no-
var. uti per invidiam Martiolus in Dioscoridem scribit, Baldum nostrum le-
viter mortuum a canicula sua in labro, ut post quartum mensem rabiem con-
ceperit, & sic rabie (*subdit ille*) tabula periit, Joan. Wolff. *com. 2. lect. memor.*
pag. 418. par sane in virum egregium invidia & calumnia est.

Porro magnum catalogum spuriorum annectit fini tractatus tui Pa- 19
leot. qui vel Caesares Graeci, vel Romani reges, omnium pene nationum viri
illustres, generosi, nobiles, & eximii Jurisconsulti vel Philosophi creati &
facti sunt, quo brevitatis ergo remitto lectorem.

Ceterum ubi ambigitur in confiniis vel de re alia, quodnam principale 20
vel connexum vel accessorium sit rei substantialis, ad opinionem tui vulgi re-
currendum est, quae nedom iudicia sed saepenumero praesumptiones legum in-
ducit, gloss. in Clem. per litteras. deprehend. vid. Eberhard. in cap. in loco ab opi-
nionis vulgi.

Bartolus magnum tui illud vas juris, nonnunquam consuluit vulgum,
eiusque opinionem est secutus, Panozm. in c. ad nostram. ext. de consecr. Spec.
in tit. de advoc. §. nunc tractemur. ubi ait: Saepel imperitos esse consulendos.
Q. Scævola rogatus joris peritissimus cum de iure praediariorum ageretur, causam
ad praedatores Furium & Cassellium remisit, Cic. in Orat. pro Corn. Balbo. ubi
ait: ipsum me: se de aqua sua Tusculana M. Tugionem potius quam C. Aquili-
am tui consuluisse, Waremund. ab Etenberg. in tract. de subsid. regn. & oner. 21
subdit. cap. 4. in fin. ubi in marg. dicit: Rusticos principum consiliarios saepe
exhibere, Plutarch. in vita Pyrrati, qui rustico authore decimas inmodicas
remisit subditiis. Et Waremund. d. tr. cap. 6. in fine. & consiliarios & infimae,
fortis homines dissuadere teneri principibus, ut desistant ab immoderato tri-
butis. Sic Eugenius I V. Papa exorto motu populari & conclamante popu-
lo, ut diabolus auferat nova tributa & rapiat auctores, ad instantiam aliquot
privatorum in medium consulentium, recentibus consiliariis, remisit tribu-
ta, vide eundem. d. loc. pag. 8. num. 18. Justinian. Caesar consilio conjugis Au-
gustae, scripsit ius authenticum, Novella in iud. sine quo suff. &c. in medio,
Zab. in l. 2. ff. de li. Joan. Andr. in c. gravis. ext. de depos. confitetur, se
in nonnullis decisionibus consilio uxoris usum
fuisse, &c.

CAPUT XXXI.
DE INDICIIS, QUÆ EX INFAMIA NASCUNTUR.

SUMMARI A.

- | | |
|--|--|
| 1. Infamia nunquam sine crimine est. | non infamis est. |
| 2. Quæ propriè dicuntur infamia juris & facti. | 12. An indicia testibus infamibus probentur. |
| 3. Levis injuriarum causæ sententia non infamat. | 13. Vnumquodq; indicium testibus duobus omni exceptione majoribus probari debet. |
| 4. Infamia facti unde contrahatur? | 14. Testimoni proluo est quidam honor & dignitas. |
| 5. Infamia sequitur infamem ut umbra corpus, lepra leprosum. | 15. In quibus casibus infames testificari possunt? |
| 6. Quædam indicia tortura non purgantur. | 16. Infames de ipso delicto deponere tenentur, quæ adposito deum indicium parit. |
| 7. Facta infecta esse non possunt. | 17. An crimen hæc scos personis infamibus probari possit? |
| 8. Nemo diu ferre potest personam fictam. | 18. Plures infames de delicto deponentes non nisi indicium faciunt. |
| 9. Indicia generalia non aequè tormentis eluuntur uti particularia. | 19. Discursus contra Donellum infamiam facti negantem habetur. |
| 10. Cum indicia de novo repertis post tormentam conjunguntur indicia generalia ad formandam novam inquisitionem. | |
| 11. Indicio pendente super infamiâ reus | |

1. CÆterum infamia † indicium quæstioni præbet, quoties reus alias indicatus homo infamis dicatur, cum enim infamia suas causas, unde ea descendit, præ se ferat, ea verò rarò aut nunquam sine crimine esse solet, Summ. Sylvestr. pag. 2. in tit. de infam. pag. mihi 35. imò ipsa prævaricatio enormisque legum transgressio est, quæ vigore judiciorum publicorum in certam quandam delicti speciem sese exferit, ac ubi reus denuò verècundiæ atq; famæ limites excurrans in pristinam labitur culpam, unde ipsa peccandi delinquendiq; consuetudo. Consuetudo autem peccandi indicium pariat, gloss. in l. 24. C. de probat. Bart. in l. fin. num. 5. ff. de qq. Salyc. in l. fin. col. 3. Cod. de qq. Alexand. consil. 8. num. 2. & cons. 50. n. 8. lib. 1. Marfil. in pr. crim. §. diligenter n. 99. & consil. 44. num. 4. Carrer. in pract. crim. pag. 52. indic. 14. Ergo & infamia. Bart. d. loc. nec refert infamiâ juris factive reus notatus fuerit? juris infamiam dico, quæ
2. † præ se fert sententiam condemnatoriam, ubi quis judicio publico damnatus esset, vel etiam privato, ut furti, vi bonorum raptorum aut injuriarum, l. 7. ff. de publ. judic. Farinac. de testibus q. 6. lib. 2. tit. 6. ubi tamen levem † in-
3. injuriarum causam vel sententiam, quâ quis civiliter condemnatus esset, excipit, Tiraquell. in tr. de judic. in reb. exig. pag. 24. Petr. à Placa in epit. delict. c. 1. num. 22. quod negat Gail. 2. observ. pract. 102. n. 6. referens cautelas ibidem, quibus infamia evitetur actione famosâ adhuc pendente & nondum decisâ.

Facti

Facti infamiam appello, non quoties saltem apud viros graves existima-
tio hominis & eleseiz, Corat. 4. mife. 2. num. 9. quod tum + fieri quoq; dici +
tur, siquidem reus condemnandus injuriarum vel personaliter non compa-
ret, quando sententia profertur, vel alias transigit cum actore ad vitandam
penam sententia exprimentam, ut voluit Gail. d. loc. num. 7. sed quæ com-
prehendit sub prima edicti parte de infamia vel de his, qui not. infam. Fa-
cto. d. loc. quæst. 36. lib. 2. par. mibi 61. ibi: infames ipso facto sunt, quos statim
eo ipso quo aliquid commiserunt, lex infamar, & de istis loquitur, 1. par. 1. ff.
de his qui not. infam. vide Donell. lib. 18. com. cap. 6. qui infamiam facti pro-
fus explodit, quæ de re alibi. Atque hæc vel illa infamiae species, non modo
cum iudiciis premit, aggravat, sed potius hoc indicium ita comparatum
est, ut reum + perpetuo, ut umbra corpus, lepra leprosum, sequatur, etiamsi
is iudicia alia quibus non urgebatur, purgasset, vel demonstratione innocentie
vel patientia tormentorum, quæ superavit & elusit quæstionem, ita enim
+ comparata sunt iudicia nonnulla, ut quæ nunquam penitus tollantur, ex-
cludit iudicia alia, in quorum numero sunt iudiciorū, infamia. Physiogno-
mia &c. scilicet quæ adeo conglutinantur & inherere ossibus rei, nec sunt
intercutaneæ, ut raro aut nunquam eluantur. Facta enim infecta hand + fieri +
posse tralatum est, Novel. de equal. dot. l. 12. §. 2. ff. de capt. & possim. reme-
nec quæ homini natura insunt, mutari possent arbitrandū, hinc Seneca in No-
tionem: Nemo personam + ferre fictam diu potest, quia ficta citius ad natu-
ram redeunt, & Cic. in Cl. f. ficta omnia celeriter tanquam sterculi decidunt,
l. 27. §. 1. ff. de pact. arq. hinc est, quod uiper in disputatione publica de indi-
ciis, lib. 48. enumerat, nempe iudicia generalia + non aequè tormentis pur-
gari ut speculata omne notabile remaneat cicatricis, ut iudiciis + particula to-
ritus de iure contra reum inventis, illa pro sententia conjungantur ad tormen-
dum notam inquisitionem vel torturam.

Quod reum armet, cuius intuitu pendet adhuc lis super infamia, is li-
cet et ipsa infamia reputetur per ea, quod evigendus vel discingendus habeat
pro cuncto vel dilemcto, artamen in hac odiosa juris materia id secus ob-
diat, nempe ne iudiciis infamiae prematur + hic reus, Lancelot de arrest. 11.
et in caput 12. Facto. d. loc. 39. et seqq. art. 1. num. 36. ubi dicit, quod nedum
ut iudiciis reus iudicetur, cui infamia impendit, sententia mox subsequatur,
subdenda, quod ne dum tortura mediant, quæ aliis vicia antecedentia testis
in genere purgare dicitur, testis infamis admittatur, num. 37. quo ipso pro-
batum, a nobis modò admissum paradoxon, nempe iudiciis hoc manere
post torturam. Sed an iudicia testibus infamibus + probari possint, utiliter 11.
quæritur? Resp. iudicia non secus ut facta in iudiciis liquidò probanda esse,
atque unumquodq; iudicium testibus ad minimum + duobus, usq; omni ex
ceptione majoribus, jura de re infra. Ut idcirco dicendum sit, per testes infam-

- mes, nequaquam indicia purgari posse, ne alterius incolumitati insidietur,
- 14 qui de propria salute desperavit, tum quod testimonii prolatio † sit quidam honor, *cap. forus, in fin. de verb. signif.* infami verò dignitatis & honoris portâ occludantur, *l. 1. C. de infam. l. 2. C. de dignit. cap. infamibus, de reg. jur. in 6.* Deinde attestaciones referuntur inter actus legitimos, *l. penult. C. de heret. & Manich.* quos infames haud celebrare posse constat, *cap. licet, ext. de testib.* Taceo, quod qui accusare prohibetur, testificari quoque jure nequeat, *cap. de cetero, ext. de testib.* sed infamis non potest accusare, *l. accusare, 6. ff. de accusat. cap. 1. ext. eod.* sed utcunque se causa habeat, quoniam generi per speciem vulgò derogatur, *l. 202. ff. de reg. jur.* casusq; nō pauci jure occurrunt, ubi infames quoque testificantur, illi quales sint, & quomodo comparati dicantur, modò dispi- ciemus. Testari itaque possunt † infames in materiâ hâc indiciorum, si fundamentum præsumptionis aliunde haberi non possit, Bart. *in l. 1. num. 12. Jason ibid. num. 48. C. de sum. Trin. Blanc. de indic. num. 355. Menoch. de arbitrar. jud. 99. 1. quæst. 27. Salycet. in l. 7. num. 113. de accusat.* ubi dicit: quod ad probanda facta hæc, lusorem vicisse falsis taxillis, admitti lusores non secus ut lenones, meretrices testantur, de hisce, quæ in tabernis & lupanari commissa sunt, Plot. *in l. 9. C. unde vi.*
- 16 Animadvertendum tamen est hoc in loco, quod depositiones † infamium, delictum principaliter respicere debeant, id est, referre tenentur infames ipsum delictum, non indicia, hæc enim relatio non nisi indicium infert, atque hac consideratione indicia infamibus probari posse intelligendum est, Jason *in d. l. 1. num. 46. Bart. ibid. num. 51. Felin. in cap. testimonium, nu. 12. ext. de except. Accurs. in l. fin. ff. ad exhibend. gloss. in c. fi. 15. q. 3. Panorm. cap. 1. de confess.*
- 17 ut meritò explodat Coras. 5. *miscell. 20.* sententiam † eorum, qui testium infamium etiam in crimine hæreseos de delicto immediatè deponentium dictis plus tribuunt, quàm ut nuda indicia faciant, *d. loc. num. 1. cap. 4. ibi:* quis per Deum immortalem tam pius & fidelis est, qui si perditorum & dissolutorum, quorumcunq; testimonio impeti possit, non tandem confundatur? & *ibi,* ne prætextu specioso contingat optimos quosque viros ffordidorum, nefariorumq; hominum conjuratione suppressi, &c. Brun. *de indic. & tort. p. 1. quæst. 2. num. 19.* ubi statuit: depositionem infamis nedum plenum, sed quale quale indicium solummodò inferre, super quo judex inquirere, & repertis indiciis aliis demum ad quæstionem descendere possit, Aufr. *de repr. test. nu. 54. Albert. de Malett. in tract. de testib. p. 1. cap. 3. num. 13. Marf. in sing. sing. 457.* quapropter etiam Farinac. *d. quæst. 56. pag. mihi 67. num. 68.* tradit: quod infames in causa hæreseos, & læsæ majestatis testari non possint, testimonia autem eorum non nisi indicia pariant. Cæterum in materia † indiciorum in specie sic dictorum etiam plura infamium dicta, non delictum, sed indicia delicti referencia, nihil probant, adeò imbecilli, nempe infamium depositione existente,

existente. Infamiam facti, quod attinet, eam quoque officere testimonio in propatulo est, neque ex depositione infamis, facti infamia, resultare aliud, quam verum indicium, Campeg. *de test. reg.* 31. fall. 3. Albert. *de Malet. part. 1. cap. 3. num. 17.* Et quamquam facti infamia, uti vulgò loquimur, non infamet recti, utpote sententia infamatoria, vel jure infamante haud palam existente, Donell. *18. comm. 6.* qui infamiam, uti damnum & jacturam famæ, *l. si furti, C. ex quib. caus. infam. irrogat.* nullam admittit aliam, nisi ubi lex disertè hominem notat, factumq; unde infamia resultet, pro infami declarat, *l. 22. ff. de his qui not. infam.* ubi nedum ictus fustium infamare dicuntur, nisi causa infamiz præcesserit ictus vel fustigationes, &c. dubium tamen non est, quin pro subjecta materia probroforum, turpiumque hominum attestata repudientur non secus ac infamiam. Ecquid enim edictum de testibus admittendis, vel non admittendis, cum edicto de his, qui notantur infamia? si non uti infames jure, testes illi rejiciuntur, nec attestata eorum plus quam in-¹⁹ dicia parum sufficit repelli eos à testimonio, tanquam personas inhabiles, incapaces, & hinc indignas, sufficit repudari homines famulos, uti facti infamia notatos sic appellat *l. 16. C. ex quib. caus. infam. irrog.* cum talitium sit, quod testis præteritum in causa criminali debeat esse omni exceptione major, vide Alex. *cons. 17. lib. 1. in fine, l. fin. C. de probat.* & hoc omnes sciunt & dicunt, ait Boil. *in tit. de convic. num. 9.* Clar. *in pract. lib. 1. §. fin. quest. 66. num. 4.* Qui major verò est exceptio, fustibus casus, *d. l. 22. à patre in testamento fur. nebul.* pro ditor patris, &c. dictus, *l. 11. C. ex quib. caus. infam. irrog.* à iudice palam probrofor appellatus, & admonitus, ut ad melioris vite frugem se reformat, ut desistat à calumniis &c. *l. 19. C. eod. l. 20. ff. eod.* Planè eorum sententiam iuratur textus adamantinus, qui hanc facti infamiam constituent, *l. 3. ff. de obsequ. parent. & patr. præstand. ibi:* licet verbis edicti non habeantur infames ita condemnati, re tamen ipsa & opinione hominum non effugiunt infamiz notam, addit text. *l. 16. ex quib. caus. infam. irrog.* ubi fustibus casus, & cui præco dicitur *innot. & not. fac.* &c. famulos dicitur, adeoq; à testimonio repellitur, Lancill. *in brev. iur. in verb. fustibus.*

CAPUT XXXII.

DE INDICIIS, QUÆ EX DIFFAMATIONE IR-
rogat: communisq; hominum vocis & opinionis
resultant.

SUMMARIA.

- | | |
|---|--|
| 1. Plurimum vitandæ est opinio vulgi. | 5. Testis de fama interrogatus quid depo-
nere debeat. |
| 2. Vox populi vox Dei. | 6. Ratio agrogia redditur, cur tam enixè in-
quiratur de iustitia famæ. |
| 3. Fama non legitime probata, calumnia. | |
| 4. Fama debet esse iustitiam delicti. | |

P. 1

7. Refut.

7. Resolvuntur argumenta Paleoti in contrarium adducta.

8. Exosus est Deo & homini homo maleficus & flagitiosus.

9. Tortura res atrocissima est & utriusq; manus abscissione gravior.

10. Indicia generalia raro aut nunquam ad torturam sufficiunt.

11. Indicia singula testibus liris probari debent.

12. Testes mille singulares pro unico teste so-

luminodò habentur.

13. Fama bona opponitur à reo fame mala allegata ab accusatore.

14. Probatio bone fame in genere non eliditur probatione fame male in specie.

15. Bona fama indicia ad torturam sufficientia evanescit.

16. Bona fama probatur testibus parum idoneis.

17. Positio negativa magis destruit quam affirmativa.

DE fama diximus quodammodo supra cap. 8. Quia verò perpauca sunt, quæ ibidem proposita & relata extant, nec quæ de diffamatione passim occurrunt, ita, uti fas erat, absolvunt, pluribus materiam eam prosequi & explicare operæ precium hic esse duximus. Famam adminiculis suffultam demum quæstioni locū facere supra tradidimus, quod brocardicon impugnat ¹ Palæot. in tr. de spur. cap. 24. n. 3. citans aliquot pto † hac sententia Dd. quorum rationes sunt hæ: Quia tribuendum est plurimum communi hominum opinioni. Cujus sententiæ Dec. quoque defensor est. *consil. 54. & 272.* dicens: Quod quia fama vel circum res veras vel veritati proximas versetur, consensaneum videri, eam in his rebus maximi valere debere, quoties veritatis probatio est difficilis. Hinc illud † vox populi vox Dei. Dd. in c. illud. ext. de præsumpt. Palæot. d. loc. num. 4. ibi: ubi enim aliundè sumi potest probatio, & plenam fidem facit fama nec vana vox dicitur fama, quando res tota conjecturis & indiciis nititur. *Hec ille.*

³ Econtrà alii qui famam non † probè probatam nec suffultam aliis indiciis, calumniam appellant, Innocent. in c. 1. de off. vicar. Par. de Pat. de Synd. in verbo judex. num. 16. pag. 386. & Dd. pleriq; famam appellant rem fragilem & perniciosam, Socin. Jun. *consil. n. 11. vol. 4.* Hypp. *consil. 88. n. 46. vol. 1. mo falsam. l. fin. ff. de hered. inst. fallacem*, Burl. *consil. 10 n. 31. vol. 2. mendacem*, Natta *consil. 473. vanam, nec attendendam. l. de curionem, Cod. de pan. nempe quæ ut plurimum ab adversariis & inimicis nostris effundi, l. iustissimos, C. de off. rect. provinc. & ad quos pervenit, augeri solet. Quint. lib. 5. orat. in st c. 3. Atq; hinc est quod fama res adeo lubrica & ludicra ab allegante debeat probari nempe ⁴ quod delicto, de quo † quæstio est, vetustior priorq; existat: hoc autem sic intellige, quoties de fama hominis in genere quærat, secus cum de individuo agitur, ut cum fama spargitur Titium occidisse Mævium, neq; enim hoc pacto per rerum naturā fama prior esse potest delicto, si aliud apparet, fama falsa est & nequaquam vera, Roland. à Vall. *consil. 82. num. 61. vol. 2.* Deinde requiritur ut famaurgens & vehemens sit ad oq; comparata, ut nisi in delicta inquiratur, inde scandalum sit suboriturum, quæ de re supra cap. 27. Porro necesse*

esse est quod testis super fama interrogatus, deponat, audiisse se à pluribus vel majori parte populi ejus ditionis, in t. qua fama serpit. Bald. *in rubr. n. 5. §. C. de probat. Alex. consil. 94. num. 31 lib. 2. Blanc. de ind. n. 302. Cravett. consil. 260. n. 5. §. 2. Desideratur insuper & hoc, ut testis dicat quæ personæ sibi factum vel delictum tenuerint, ut sciri pervenitque tandem possit ad auctores famæ, qui si veri fide digni sunt, tanto plus famæ tribuunt, Innocent. *in c. qualiter. num. 3. de accusat. Dec. consil. 37. n. 10. & consil. 56. n. 4. Raph. Fulgos. consil. 77. n. 2. Schurff. consil. 99. cent. 3. & Blanc. d. loc. Cravett. consil. 41. volum. 1. denique referre tenetur testis causam famæ, licet de ea non specialiter rogetur, Salyc. *in l. 2. quidem. n. 117. C. de accusat. Alex. consil. 94. n. 11. lib. 2. Menoch. consil. 149. n. 1. vol. 4. nec famæ optimæ oportet esse testem ipsum, qui de fama deponit, Menoch. consil. 149. n. 41 lib. 2. Dec. consil. 105. num. 3. alii addunt & hoc: Quod fama probari debeat super eodem genere delicti, Marf. *conf. crim. consil. 44. n. 1. vol. 1. & quod sit solida & continua, non interrupta non levis nec vaga & libi contraria in circumstantiis, Bald. consil. 177. vol. 3. Roland. à Vall. consil. 1. vol. 1. Atq; hæc idem tam accuratè exiguntur, ne quis malignantium cum discriminis exstimationis alienæ temerè vagetur, l. *prætor. ff. de injur. Quandoquidem historie probent, exempla testentur, invidiatores & hostes famæ, viris bonis in mendaciis suis t. vulgo imponere, omnesque rerum & factorum circumstantias tantà arte explicare posse, ut iurares vera esse quæ dicunt & proponunt, Menoch. *de arb. jud. quæst. lib. 2. cent. 4. consil. 318. n. 30. Unde Chrysost. super Matth. citatus à Corb. in respons. jur. 15. n. 186. scriptum reliquit: Quod si una semel malignitate capta, omnes infantum numeros explicare consueverit, quodq; nihil sit, quod homo malitæ semel deditus excogitare & invenire possit, Zai. *in l. etampossidere, §. qui ad mundiciam, nu. 8. ff. de acquir. poss. §. ubi dicit. Quod pro mendacio uno probe fundando & stabiliendo requirantur mendacia illa septem. Corb. *res. jur. 15. n. 122.********

Nem, obstat t. quod ex Palæot. opponebatur, cum facti species ab illo 7 preposita hic longe abint, agitur enim de probatione filiationis in citato cap. 2. cor. ex nominatione à patre facta à contestatione judiciali vel descriptione nominis filii in calceolario à patre relicta, vel deniq; ex communi hominum opinione & fama deformitor. Ratio diversitatis est, quod filiatio favorabilis hi nominumque iure privilegiata, ad quam probandam si extra ordinem nihil adduntur, nullum debet movere scrupulum, cumptimus quod certa probatione probanda filiatione ad amissionem dari nequeat. l. 1. §. *penna, ubi l. de lib. arg. Bart. in l. C. quæ. bene. Palæot. c. 12. Quod in causa criminali ubi de vita & sanguine hominis agitur, longè secus se habet, requiruntur enim in ea probationes luce meridiana clariore per notissima, &c. Planè illic de favore, hic de odio res t. concepta est, erosus enim Deo & homini est maleficus, quo & temerè absoluto vel dimisso lætitiæ & gaudia hominum turbantur, l. 3. *Cod. de Episc.**

Episc. audient. Denique sententia Palæoti quoq; in se ipsa dubia est, neque à Dd. passim recepta. *Alexand. consil. 25. n. 4. Felin. in c. per tuas de probat. Jafon. in l. neg. 3. C. de testam.* ubi unanimes sentiunt, non posse solā famā probari filiationem. Atq; hoc ipsum est, quod alias trito brocardico introductum atque receptum constat, nempe unū indicium utcunq; vehemens & magnum non inferre nec ad torturam sufficere. Cum sententia de tortura infligenda damnum irreparabile † contineat, *l. 2. ff. de appel recip. Lancell. de attent. 2. part. c. 11. lib. 1. num. 93.* & per se condemnatoria sit, tortura enim res atrocissima est, & utriusq; manus abscissione major, *Novell. ut nulli jud. &c. c. fin. Hypp. consil. 51. n. 5. Rolandus à Valle consil. 12. num. 4. lit. 3.* Et quanquam *Bart. in l. fin. n. 6. ff. de qq. Alex. consil. 73. lib. 1.* indicium unum magnum vehemens urgens, & propinquum ad torturam sufficere, atq; hanc rem judicis committere arbitrio statuant, obtinuit tamen sententia prior communiore & receptiori calculo per Dd. modo allegatos recepta.

- 10 Illud cum primis † in hoc indiciorum generalium materia notatum esto: Quod sine indicis specialibus & propinquis ea nunquam quæstioni locum faciant, *Bart. in l. fin. num. 6. ff. de qq. Blanc. de ind. n. 43. & n. 177. & n. 250.* adeò ut si eorum mille fuerint, nihilominus tamen non operarentur torturam, regula enim est, & quæ non profunt singula, multa juvant, non obtinet impræsentiarum, nisi & inter indicia generalia, propinqua & specialia unà demonstrantur, *Alex. consil. 13. n. 20. lib. 1. Cephal. consil. 438. n. 39. lib. 3.* Porro indicium quodvis † testibus duobus quoq; debet probari, nec sufficit, si quidem indicia plurima unico saltem probentur teste, *Bald. in l. jurisjurandi. n. 4. C. de testibus. Alex. consil. 13. num. 2. lib. 1.* ubi dicunt: Quod mille singularia indicia per mille singulares testes probata, non nisi pro uno indicio habeantur, 12 prout testes † mille singulares pro unico saltē teste computantur, &c. *Alex. d. loc. ibi:* unus testis non facit indicium, sed requirerentur duo, & ideo tales singulares, quando unusquisq; per se non facit indicium, non conjunguntur, nec tunc habet locum: id quod dicitur, quæ singula non juvant, juncta multa profunt. *Hæc ille d. consil. 13. num. 19. & 20.*

- 13 Deniq; quod fama † mala præstat in hac materia indiciorum, hoc è contrario facit fama bona, quæ hoc efficit, ut qui eam pro se allegat & probat, subinde accusationem infringat sistatq; donec is malam famam accuratè probaverit, *l. cum qui probabilem, C. de Episc. & Cler. c. 1. de coh. cler. Marfil. consil. 18. num. 40. vol. 1. Cravett. consil. 153. n. 24. vol. 1.* adeò ut probatio † bonæ famæ in genere non elidatur probatione famæ malæ in specie, *Bald. in l. ea quidem, vers. item quæro, C. de accusat. Marfil. consil. 49. num. 66. vol. 1. Roland. à Valle consil. 7. num. 51. vol. 1.* Et quanquam idem *Marfil. consil. 3. num. 22. vol. 1.* sibi non constare velit, potiusq; sentire hoc: Quod probata mala fama, elidat famam bonam in genere probatam, non tamen inde enervatur vel tollitur superius brocar-

brocardicon per rationem vulgarem: Quod favor ampliandus sit, odium ve-
rò restringendum, *cap. odia, de reg. jur. num. 6.* vel ut gloss. dicit: privilegium
bonae famae potens est, & magnum, gloss. in *cap. licet, de accusat.* atq; hinc est,
quod in 7 genere tradi solet, bonam famam indicia ad torturam sufficientia 15
protius evertere. Bald. in l. fin. num. 8. C. de probat. Cravett. consil. 151. n. 21. vol. 1.
Facil. consil. 163. num. 16. p. 4. Wesenb. cons. 98. p. 2. Etiam si indicia urgentiora
contra reum stringant. Bursat. cons. 34. vol. 1. num. 19. Quamò magis fama bo-
na in specie probata id praestabit, *Id. cit. loc.* ubi & hoc notatum est, quod
fama 7 bona probati possit testibus non aded idoneis, cum ex adverso proba- 16
tio male famae regulariter testes omni exceptione majores requirat, Bursat.
cons. 35. num. 45. vol. 1. ubi dicit: Quod negativa positio magis 7 astruat, quam 17
affirmativa. Accurs. in l. hoc genus ff. de condit. & demonstr. & hoc ipso fallit re-
gula illa gravis, quae vulgò placuit: famam solam non probare, hoc enim con-
tra reum, non pro eodem procedit & obtinet, Bologn. cons. 38. n. 13.

CAPUT XXXIII.

DE INDICIIS, QUAE EX CONTUMACIA
accusati vel delati proficiuntur, &c.

SUMMARIA.

1. Contumacia per tres indicia parit.
2. Quaevis legitima defensio contumaciae delatum attenditur.
3. Quae indicia capiuntur iudiciali & iura, aliam quàm iudicialia indicia capiunt.
4. Si iudex sortatu sortando non fuerit eligitur, contumacia reus non committitur, non delatione eade defendo.
5. Exigentes in comperta purgant contumaciam.
6. Si del articulo positiomales statuta tem-
pore non responderit, statim pro confessi
habetur.
7. Si per tempus triennii perorat natus
pro iudicio irreparabile, contumacia non
committitur.
8. Si iudex fugi voluit parit.
9. Causa pro rei iudice suspensa sub iure,
non tam fugi, quam iudicium fugendum
considerari debet.
11. Qui post requisitionem iudicalem su-
gi voluit ad alia defendere, contumacia non
committitur.
12. Qui sponte redit pro fugiente retroha-
bendum non est.
13. Non praesumitur homines innotati quo-
ad omni.
14. Si reus ante fugam triennii spatio ha-
bitus sit pro iure bono, fugi non nocet.
15. In causa fraudis facta contumacia loco
confessionis est.
16. In posse citatus ad purgandum, citati-
onem percurare potest injuratum.
17. Si iudex criminalis non admittit reus
propositionem, contumacia tunc appellare potest.
18. A causa civili ad criminalem affirmati-
onem non concluditur.
19. Camera nullitatis questionem in cau-
sa criminali reperi tenetur.

Ceterum contumacia ad 7 torturam indicium parit non leve nec exi-
guum, Bald. in l. C. de hereditat. Marfil. consil. 7. num. 50. vol. 1. Alciat.
de praesumpt. reg. 5. praesumpt. 12. num. 10. Johan. de Pineda in Job. cap. 31. vers. 14.

de hoc iudicio agens ex verbis Jobi, *ibi*: Si abscondi quasi hominem, peccatum, præclarum exemplum est, *inquit*, atque viva imago animi malè sibi conscii, & peccatum suum abscondentis, sceleratus homo iudicem fugit atq; supplicium, &c. & idem *cap. sequenti* 34. *ibi*: si expavi ad multitudinem, in contextu Jobi, nunquam (*ait*) conspectum iudicii vel populi reformidavi, cum enim neminem etiam ex plebe infima læsissem, nullius conspectum verebar, nihilq; mihi iniquitatis & calumniæ obijciendum timebam, frangebam mea virtute potius vulgi contumaciam, &c. Quæ contumacia ut plurimum attenditur, siquidem † processus legitimè institutus & actus fuerit, Marfil. *d. loc.* Ex nihilo enim nil fit, & non entis nullæ sunt qualitates & effectus, *l. ejus qui sunt, de reb. cred.* ubi dicitur, quod qualitas sine subiecto stare non possit, Cephal. *conf. 68. num. 8. lib. 2.* Quæ in re & civile & criminale iudicium parum vel nihil discrepant. Nam quæ † nullitates civiles evertunt causas & iudicia, multò magis illæ criminales lites sistunt, earumq; cursum procul dubio remorantur, utpotè quod toties citavimus pro subiecta hac materia, & probationes luce meridianâ clariores, & iudicia ex omni assè ponderosa, prægnantia evidentissima requirantur per ea, quæ diximus antecedenti capite, quantum enim periculum majus & urgentius est, tantò cautius & prudentius debet procedi atq; agi, per vulgata. Quare ait Marfil. *d. loc. num. 11.* siquidem ipsa inquisitio non servatis servandis facta † fuerit, contumacia non committitur, nec proinde iudicium aliquod contra reum nascitur, Laur. ab Occa *conf. 60. n. 28.* Carer. *in pract. crim. pag. mihi 51. ibi*: quando contumacia erat legitimè contracta, & non aliter: neque enim quævis contumacia iudicium parit, sed quæ dolum pravamque molitionem fover, Carer. *d. loc.* quinimò requiritur contumacia personalis, ubi personaliter quis erat citatus, ut utar verbis Carerii *d. loc.* & non domi, adeò, ut si sententia in puncto contumaciæ injusta pœnas inde indictas quoque evacuet, ut nec ex banno propter contumaciam injustam inflicto iudicium oriatur: quod ab initio viciosum est, nec tractu temporis convalescit, *l. 29. ff. de reg. jur.* & non entis nulla sunt accidentia.

Porro etiam hoc iudicium fallit, quoties reus contra iudicem allegare potest exceptiones † incompetentiæ, *l. fin. ff. de jurisdict.* Cum non habenti jurisdictionē impunè non pareatur, *d. l. fin.* Quinimò & tunc labitur illud iudicium, quādo reus illegitimè citatus esset, nec eo quo par ordine apprehensus vel incarceratus esset, Boss. *de citat. n. 78. & seqq.* dilueretur autem hæc exceptio, si nulliter citatus saltem compareret, Gail. *observ. 58. p. 1. n. 4.* per regulam qua placuit, illegitimam citationem per comparisonem perinde arctare citatum, atq; legitimam justamque citationem, *text. in clem. 8. fin. de elect. l. 1. §. sed si, ff. de fer. Bald. in l. 1. ff. de in jus vocando*, Marant. *p. 6. de cit. n. 73.* quam juris regulam etiam in criminali causa locum sibi vindicasse tradit Gail. *d. loc.* articuli positionales quoq; siquidem † ad eos statuto termino non responderit

derit reus, pro confessis non habentur, Bald. in l. i. C. quo. & qua. Index. Marf. in tr. crim. §. expedire, n. 66. Deniq; & contumacia ejusmodi indicium non generat, quoties scilicet reo si compareret, nasci ꝑ poterat damnum & præ- 7
judicium aliquod irreparabile, Marfil. d. loc. Coth. in resp. jur. resp. 12. num. 226. Atq; hinc non apparet, cur quævis fuga nedum ad torturam indicium faciat, puta citatum illegitimum, ne vis sibi fieret, forum mutasse, discessisse, Bald. in l. bona fides, C. de iur. Blanc. de ind. num. 282. ubi statuunt ꝑ quod si reus par- 8
tialitatem vel immanitatem iudicis injustam subveritus aufergerit, fuga talis non sit indicium sufficiens ad questionem, Menoch. consil. 94. num. 26. lib. 1. Decian. resp. 83. num. 30. vol. 1. Quæ & alia ejusdem generis à reo allegata qualitates ad probandum debent admitti constitutis subinde à superiori judice delegatis vel commissariis, qui ꝑ causam partialitatis vel affectionis justè 9
examinent, & pro re nata vel hanc ipsam vel principalem causam unà ad se revocent, eamq; in suo statu quo eam repererint, reassumant ac tandem determinent, qua de re dicetur alibi. Hinc est quod vulgò dici solet, non tam fugam quam animorum fugientis considerandum esse, l. quod si, §. item, ff. de edil. edil. 10
lic. Dec. consil. 410. num. 30. Quapropter cum ꝑ quis post accusationem vel inquisitionem institutam deum aufergerit, inde nec contumacia, quoad actus subsequentes judiciales, præsertim si defensorem post se reliquerit, nec indicium nasci poterit. Hipp. de Marf. in sing. sing. 115. Blanc. de ind. num. 281. Coth. in resp. jur. resp. 12. num. 194. Addunt quidam, quod neq; tunc attendatur fuga ad indicium ejusmodi generandum, quando etiam denunciatio iudici esset facta, vel ubi reus suspicabatur saltem ꝑ motum in quam primum 11
contra accusationem vel inquisitionem, Marfil. consil. 49. vol. 1. n. 37. Blanc. d. loc. Et hoc tamen minus quoties reus post fugam redierit sponte vel motu proprio vel citatione sibi denunciata ꝑ & solennitè, d. l. quod si, §. 1. de edil. edil. 12
lic. et l. aut facta, §. tempus, ff. de pen. Fe. Brun. de indic. q. 3. p. 1. n. 7. Blanc. d. tr. num. 286. Quod si quoq; reus ante fugam & diffamationem fuerit bonæ fidei & estimationis, fuga quoque nec contumaciam nec indicium parit, Brun. d. loc. n. 12. Marfil. consil. 49. vol. 1. n. 48. neq; enim facilis est hominis mutatio, quæ cum animo ꝑ plerumq; sit labore, §. allegatur. Novell. de Adm. lib. 13
Tiraquell. de pen. consil. 31. num. 17. Unde Seneca de ira lib. 2. non apertis aie, manifestisq; priusquam diutius mores illius probati fuerint, statim accedendum est, quædam etiam falsa veri speciem referant, dandum est semper tempus, quæ veritatem appetit, quæ in parte triennium sufficere autumat, per 13
gl. in l. ad apostolicam de regular. c. si quis cognitus, 17. quest. 2. adeo ut si reus per integrum triennium ante fugam iudicatus sit vir bonus, talis is dehinc quoq; ꝑ presumatur non obstante fuga, Marfil. d. loc. Coth. d. loc. num. 100. Roland. & Vall. consil. 94. lib. 4. Ubi & hoc dicuntur quoties inquisitio indi- 14
cis haud satis argentibus fuerit instituta, fuga rei subinde contingente, nihil ei præ-

- ei præjudicare debeat, Bald. *in l. sedet. §. item inquit, n. 1. ff. ex quib. caus. maj. per rationem supra redditam*: Quod processus nullus & illegitimus non coarctet liget nec aggravet reum quovis modo, *l. 1. §. sed si ff. de tort. competenti*. Denique nec contumaciam nec indicium generat. Siquidem reus ut peritiores & Dd. legum consulat, se aliò contulerit, Corn. *consil. 282 n. 9. vol. 4.* Bald. Salyc.
- ¹⁵ *in l. juris ignorantia, C. qui ad bon. poss. admitt.* Sed hæc t̄ paulò aliter sese habent in causa fractæ pacis coram Camera, ibi enim contumacia nedum pro indicio, sed pro cōfessione & probatione delicti jure habetur, *ord. cam. lib. 1. c. §. 2. p. 2.* cum primis si secundo loco citatus nondum defensionalis ad purgandum in termino producantur, *d. tit. 10. §. 2.* in fine hoc casu enim sine ulteriori probatione articuli à Fiscali contra reum exhibitum pro confessis declaratur, & bannum in forma consueta decernitur & promulgatur, Gail. *2. de p. p.*
- ¹⁶ *c. 7. num. 21. & seq.* Ubi in fine t̄ notabiliter subdit: Quod injustè citatus ad purgandum, citantem injuriarum convenire possit ex *Ord. Cam. 2. d. tit. 10. §. fin.* Quod perinde vel multo magis dicendum est statuendumq; contra quosvis delatores denunciatores & accusatores temere diffamantes & ad supplicia reos provocantes, quotiescunq; intētionem suam haud probaverint. Dd. *in l. 13. §. 3. ff. de injur. l. 15. §. 29. ff. eod. l. 5. §. 1. ff. qui satisf. cog.* Sed ad rem revertamur: Cæterum inculpata fugæ allegatio in tantum stringit, ut siquidem Judex purgationem certæ contumaciæ vel causas alias in hoc passu relevantes
- ¹⁷ recipere t̄ vel admittere nolit, reus inde gravandus appellare possit ad superiorem vide *Lud. Rom. consil. 244. num. 1.* Cum enim negotiis illicitis hac in re non nihil est ignoscendum indulgendum, ut text. ait *in l. 1. C. de bon. eorum, qui ante sent.* quantò magis in causis licitis & justis idem recipiendum, appellationi deferendū, inhibitionem decernendum esse nemo non videt, *Rom. d. loc.* Porro si denegatā purgatione in causa civili poterit provocari inhibitiōq; decerni per notissima: Quidni in causa criminali ad removenda inde
- ¹⁸ pullulantia indicia idem poterit admitti? Cum à causa civili ad criminalem t̄ affirmativè rectè concludatur ita, ut quod in causa civili possit fieri, id quoque recipiendum in quæstione criminali, *Coth. respons. jur. 7. n. 140. ubi & hoc addit, n. 158.* nempe Cameram t̄ non tam nullitatis quam iniquitatis quæstionem recipere debere, seriò in iugendo judici, ut cautius & rectius procedat in processu causæ criminalis, *Coth. d. loc.* Sed de appellationibus ad
- Cameram transferendis infra dicitur opportunius, ubi
de processu criminali οὐδὲν ἔτι sumus
acturi, &c.

CAPUT

CAPUT XXXIV.
DE INDICIIS, QUAE EX MENDACIIS
ORIENTUR.

SUMMARIA.

1. Attendendum an et quando indicium
quæstioni præbeat.
2. Mendax in iure, præsumitur mendax in
facto.
3. Latina Chrysofomi allegatur de menda-
cia hominum.
4. Alios fieri rursus apparent inlar-
gementum virginum.
5. Responsus historia de Arnoldo Tiliis.
6. Non omnia mendacia tam damnantur.
7. Requiruntur quaedam argumenta con-
traria.
8. An servandi iuramenti causa mentiri li-
ceat.
9. Mendacium mortale peccatum est gra-
vius, si scitatur.
10. Qui se compaunatur in origine & effe-
ctu, contrarie non sunt. (adducti.)
11. Explicantur canones in contrarium.
12. Mendacium ut indicium pariat, subsi-
stere debet in substantiali & principali parte
quæstionis facti.
13. An rem pro sanguine redimendo men-
tiris incurras notam indicii.
14. Quod iudex discretus hic considerare
debeat.
15. Delicta in præsumitur regulariter, qui
falsa pro veris affert, & vice versa.

Porro mendacium quoque quæstioni & indicium suggerit, Bart. in l. fin. nu. 1.
3. ff. de app. Roman. conf. 8. num. 2. Alexander conf. 77. num. 2. lib. 1. Constitut.
Carolina art. 37. ubi: Auch so cinet Bisth kauft / vund das vor der Obriateit in
Eduanen stünde / vund doch des Kauffes vberweiset würde / machet auch anug-
sam Bisth zufragen / worzu er solchen Bisth gebrauchet / oder gebrauchten wol-
len. dissentit Cares. in pract. crim. pag. milib. 54. ubi: licet respondendo in-
quisitioni, negaverit, & contra eum fuerit probatum, non tamen ex hoc tanquã
mendax & variis torquesi potest. Paul Gilland. in tract. de relaxat. cap. xv.
in tit. de fuga. nisi constitutionem potius de interrogationibus sine tortura
subintelligamus, vel ulteriori inquisitione, cum verba illius nec indicii, nec
quæstionis mentionem faciat, quo sensu admissio nullus foret dissensus, sed
potius consona quedam declaratio: interea manente paradoxo hoc salvo:
Quod mendacium indicium pariat, puta, ubi contradicentia & varia falsus
fuerit reus, quam varietatem vel mendacium probè annotari faciat iudex, nec
pareat calamo sæpius interrogando, dicit Cares. d. l. 106. Caterum ne indicium
pariat inficiatio interrogatorum sub inride inquisitionis, rationem hanc ha-
bet, 1. Quia inquisitio generalis formam iudicii non habet, supra cap. 2. & 3.
ut ita variatio iudicii hic allegari nequeat, vide cap. 13. 2. Quia nemo re-
netur, nisi necessitate premente, interrogatus confiteri quævis, cum sangui-
nem redimere, quovis pacto liceat. l. 18. ubi Dd. C. de transact. 3. Adde quod
Carius nedum indicia parere hoc mendacium dicat, sed quod torqueri non
debeat.

debeat reus ob simplicem hanc negationem, per rationem vivam: quoniam sine iudiciis duobus ad minimum, nemo torqueri debeat, Alexand. *conf.* 14. *vol. 1. in fine.* Meminisse autem oportet, mendacium dupliciter hic considerandum esse: aut enim pro depravata mentiendi consuetudine, aut pro mendacio, quatenus id delictum in specie concernit, usurpatur. Utrumque iudicium parere, sed pro respectu diverso aut remissius aut intentius, nullus dubitare debet. De primo, quod depravatam mentiendi consuetudinem continet, commune hoc tradit brocardicum: Quod mendax † in uno præsumatur mendax in alio (actu vel negotio) vel quod mendax præsumatur ad quævis facinora perpetranda pronus & proclivis: unde illud Germanicum: *Wer gerne leugt/der stihlt auch* / Car. Ruin. *conf.* 29. *vol. 1. & conf.* 42. *num.* 18. *vol. 2.* Cravett. *conf.* 142. *num.* 17. Riminald. *conf.* 274. *num.* 53. *vol. 3.* Menoch. *de arb. jud. quest. lib.* 2. *cent.* 4. *conf.* 318. *num.* 30. Cothm. *respons. jur.* 15. *num.* 183. Unde

3 † Chrysof. *super Matth quem allegat Cothm. d. loc.* Homo mendacii & malitiæ semel deditus nil nisi pravum & pessimum excogitare & invenire potest, imò quo contegat malignius unum mendacium, ad hoc adducere & colorare potest mendacia septem, ut iurares vera esse, quæ falsissima proponuntur, nullum enim tam impudens mendacium est, quod teste careat, ait ex *Aventino in Annal. Boj. Johan. Wolff tom. 2. lect. mem. pag.* 245. Zalius in *l. clam possi-*

4 *dere, §. qui ad nundinas, n. 8. ff. de acquir. vel omitt. poss.* Nam sicut † deformes mulieres facie tinctæ sæpè formosis puellis adnumerantur, ita etiam illa, quæ falsa sunt, tam verisimiliter expoliri possunt, ut iis quæ vera sunt, probabiliora esse videantur, ex Aristot. refert Parth. Litig. *lib. 1. cap. 10. in fine.* Hinc Gunther. in *Ligur. lib. 3.*

——— *Pulchram fallendi noverat artem,
Veris falsa probans: quia tantum falsa loquendo,
Fallere nemo potest, veri sub imagine falsum
Institit & furtim deceptas occupat aures, &c.*

Johan. Wolff. *citato loco* ait, Magnates, Pictores & Circumforaneos mendacii haud facile insimulari posse, imò potius quidvis credi, quàm adversus tales contentionem suscipi. Mercatores scaterere mendaciis diximus, *cap. 26.* fraude & maleficiis in genere, *cap. 27.* Judæos, unde Rabbicinium, quod eodem nomine mendacium dicitur, Johan. de Pineda in *Job. tom. 2. c. 40. vers. 25. n. 4.*

5 Refert ex Corasio arrestum † Tholosanum contra Arnoldum Tillium aliquandò decretum, Cothm. *d. consil.* 15. *num.* 184. & *seqq.* qui quamvis nomen & personam Martini Guerra, quem de corporis statura & de facie representabat, falsò induisset, tamen in certamine, quod cum isto Guerra de conjuge, quam inaudita & ferè prodigiosa calliditate, absente Martino Guerra marito sibi copulaverat, coram parlamento Tholosano habuit, non tantum ad omnia interrogata verisimiliter respōdit, sed & verum maritum Martinum

tinam Guerram in circumstantiis omnibus asserendis superavit, & verisimili-
 lora elocutus est, imò in confrontatione à iudicibus instituta magno fortiq;
 animo ac sermone certo & verisimili verum martrem Martinum Guerram
 sycophantam nequissimum & impostorem vanissimum esse alleveravit &
 monstravit, deniq; tam intrepidè verisimiliter & probabiliter ad quævis re-
 spondit, ut excogitatis suis artibus & dolis iudices quantumvis sapientissi-
 mos fefellerit, quos etiam nisi optimus Maximus Deus laboranti veritati be-
 nignè subvenisset, ad iniquam & injustam sententiam dicendam planè com-
 moveret. *hactenus Cæthm. vide Joan. W. offi. com. 2. lect. memor. pag. 764. ubi ait,*
in prima instantia huius processus testes 41. deposuissent pro Tilly, qualis es-
set verus martus nequissimus verò Guerra, rationem scientiæ optimam red-
centes, quod utriusq; & Tilly & Guerra consuetudine usi fuissent, sæpeq; ab
ipsa usque pueritia convicti & mensa cum utroq; essent conversati, &c. vide
cap. 12. supra. Tillyus ille detecto adulterio poenam delicti meritam vigore l.
Julie de adulteris sanguine solvit. Quamquam verò non pauci politici ac
 Theologi juxta, non omne mendacium ꝑ damnent, quæ de re Jacob. Furerus 6
in process. p. 1. Luther. super genes. c. 25. pag. 36. Petr. Martyr. l. 1. Sam. 15. Danæ.
lib. 2. Eth. Chr. cap. 16. quò lectorem brevitatis ergò remitto: dubium tamen
 non est, quia quocunq; colore & prætextu boni alicujus consequendi vel mali
 instantis propellendi mendaciū proferatur, nihilominus mendacium ꝑ tam 7
 turpe & vitiosum existimandum, quam incivile & absurdum est, lucem tene-
 bras, vitia virtutes, & contra appellare, contrariorum enim contraria est ra-
 tio & disciplina, *argum. inst. rub. de his qui sunt sui vel alien. jur. l. c. si contra, ff.*
de vulg. & pupill. inst. §. alim. l. de societ. l. pen. C. de sol. & habitus, ut vulgò lo-
quimur, facit cognoscere privationem & contra, l. 4. ubi Bald. ff. de J. & J. imò
quod operatur propositum in proposito, ad efficit oppositum in opposito, l.
fin. §. fin. ff. de legat. 2. Salon. in §. plus a. J. de att. hinc c. super ea, de n. fur. ait: Quod
 iterandi hominis causa nesciam membri ꝑ liceat. Petr. Roiz. in decis. Lituan. 8
inst. §. p. 362. num. 249. evianus pontifex id licuisset, d. super c. si quis ad re. q. 2.
ubi Canonistæ. Sane mentiri ꝑ non magis auctoritate pontificis licet quam 9
 animam occidere, os enim quod mentitur, occidit animam, *d. c. si quis. hinc*
 mendax mortaliter peccare dicunt, graviusq; delinqueret quam qui usuras il-
 licitas rartecet, *d. super eo. atq; hinc est: quod mendacium fornicatione quo-*
 que majus esse placuerit. Bald. in l. fin. C. si contra jus vel unl. Dec. in c. qua in
 Ecclesiis sunt et de consuet. Petr. Roiz. d. loc. num. 251. Ulyses quia mendax, sce-
 lerum inventor à Marone appellatur, Ordeh. ad l. fin. n. 547. ff. de R. J. Petrar
 mendacium nesciam delicti indicium sed flagitiosissimum crimen idq; capi-
 tali animadversione dignum consabant. Vide prolixè Vent. de Valent. in
 Parib. litig. lib. 1. c. 10. n. 16.

Potè indicium contra mendacium longè fortius, quam alia indicia,
 stringit,

stringit, etenim indicia generalia probationem in contrarium admittunt. Farinac. *consil. crim.* 20. & propter defectus purgatione admissa in fumos abeunt indicia mendacii, vix exculpationem merentur, *argum.* l. 13. *Cod. de non numer. pecun.* nisi veritas in notorio subsistat, & quicquid rerum? ipsamet loquatur: Ut periculosum sit credere confessioni mendacis etiam per fidiculas expressæ, quò non obscurè spectat diverbium ab Erasmo *chiliad.* 1. cent. 7. explicatum: tollat te, qui non novit, mendaci ne credas etiam vera dicenti. Proinde versiculi Horatiani:

*Nec semel irrisus triviis attollere curat,
Fracto crure planum, licet illi plurima manet.
Lachryma, per sanctum dicat juratus os irim.
Credite, non ludo crudeles tollite claudum.
Quare peregrinum, vicini a rauca reclamant.*

Sed hæc utcumq; se habent, non sequitur inde, damnabile & vituperandum esse mendacium omne & quodvis. *Theologi citati ad loc.* & quanquam contrariorum contraria sit ratio jus & dispositio, per supra dicta, non tamen perpetua ita sese habet illa juris & Philosophorū maxima. Siquidem enim finis contrariorum par ubique non est sed compatibilis, fallit quod ex prædicta regula inferebatur, hinc vulgò dicitur: Quod quæ se compariuntur in ÷ origine & effectu contraria non sint propriè, uti id declarat Baldus in l. 1. *C. de divers. rescript.* planè uno contrariorum posito in potentia, si potest se habere ad duo contraria, potentia illa in contrariorum uno, non statim destruit & tollit alterum, l. 1. *C. de furt.* Eberhard. in *top. in loc. à contrar. in fin.* Atqui mendax bonæ & sinceræ intentionis non ut lædat, offendant, occidat, sed prosit, conducat & redimat proximum, nec mendacii notam nec delictum aliquod consequenter incurrit, cum affectus & voluntas maleficia demum inferant, l. 53. ff. *de furt.* Ergo.

Præterea cur servandi (ut canones in contrarium adducti explicentur) hominis quam ÷ ab hostibus redimendi causa mentiri, quam scenerare minus sit delictum, ut hoc obiter dicamus, illa, ut mihi quidem videtur, esse potest ratio, quod, qui captivi redimendi gratia scenerat, priusquam prosit, id est captivum redimat, nocet, usuras videlicet extorquens, cum qui mentiendo hominem servat, prosit ei quem servat, ei verò, cui mentitur, nihil quicquam oblit, imò verò quandoq; prosit, quid enim si percussori hominem, cujus occidendi causa venit, ibi negem esse, ubi latere eum scio, prosum percussori certè meo mendacio, nam efficio, ne homine occiso, lege Cornelia teneatur. Vide Sixt. Senens. in *bibl. S. lib. 5. pag. 40.* ubi prolixè & admodum eruditè hoc thema pertractat & decedit.

Atq; tantum de mendacio in genere. Si de mendacio in specie, quod affine & proximum est delicto, quærat, prout jura in initio hujus capituli allegata,

legata, potissimum adhuc spectant, res † aliter jure expedita extat. Siquidem 12
enim mendacium ejusmodi in substantiali & negotio principali, de quo qua-
ritur, non subsistit, sed saltem circa remota versatur, indicium sufficiens, qua-
le inquisitione specialis desiderat, minimè inducit, Carr. in pr. crimin. in 5.
codic. num. 4. pag. 14. Cravett. consil. 260. num. 5. volum. 2. Burfat. consil. 92.
volum. 2. num. 16. Perinde est, si reus super facto antiquo interrogetur, qui
postea convincatur mendacii, nempe quod magis errasse quam mendacium
dixisse existimandus sit, Cravett. d. consil. 260. Porro si reus pro redimendo
sanguine proprio mentiatur, ad torturam non sufficiens est indicium, l. 1. de
hon. verum, qui ant. sent. Blanc. de ind. num. 265. per regulam juris † commu. 13
nem; Quod illi non nihil ignoscendum sit, qui quacunq; ratione sanguinem
suum redimere voluerit, Dd. in l. transigere, C. de transact. Considerabit autem
hic iudex, qua occasione, qua intentione reus mendacia dixerit, siquidem
enim ex post facto apparuerit, reum nequitiae & malitiae plenum ad occultan-
dam † veritatem, defraudandamq; laetam justitiam mentitum fuisse, & quod 14
plus est, etiam nefandum & exceptum in quaestione versari, sanè cur aliud
seorsus, diveris juris ratio dicitur, posset n. quivis allegare redemptione
sanguinis, atque sic mendacii indicium nullius proctus esset effectus & ope-
rationis. Quod tamen dici statuiq; jure non debet, d. consil. Car. V. art. 37.
adeo, ut non pauci Dd. intrepide doceant, mendacium ingens & magnum
indicium doli & criminis alienius commissi patere, ut etiam iudex ad tortu-
ram ob mendacium ejusmodi procedere possit, etiam si iudicia alia † extrin- 15
seca non precedant, Batt. in l. fin. num. 3. & 4. ff. de qg. Brun. de indic. col. 2. vers.
quæritur mendacium Hyppol. in pr. crim. §. diligenter, num. 74. conf. Marpurg.
vol. 2. consil. 12. 28. Quemadmodum in genere dolus in eo præsumitur, qui,
quæ vera non sunt, expresse asserit & affirmat, l. si quis affirmaverit, §. 1. l. ele-
gantior, §. fin. ubi Batt. & Dd. ff. de dolo malo. Carol. Ruin. conf. 73. num. 1. vol. 3.
Vent. de Val. lare d. loc. quò demum spectant argumenta posteriora de non
confidendis reorum relationibus sub tortura, &c.

CAPUT XXXV.
DE INDICIIS, QUÆ EX MINIS DE-
promuntur.

SUMMA.

- | | |
|---|---|
| 1. Minæ ad torturam redire non faciunt. | 5. Inimicitia capitalis plerumq; habetur |
| 2. In minis paula ante delictum præstant, | pro indicio remota tamquam pro propinqua. |
| indicionem faciunt. | 6. Minæ fama subsistit indicium plenum |
| 3. Argumentum à mediocritate temporis in | parum paratissimum. |
| pro frequenti est. | 7. Minæ calori iracundia prolata non at- |
| 4. Inimicitia capitalis minis adeoq; hoc | tenduntur, &c. |
| indicionem aggravat. | 8. Marito permittitur usque in adulte- |
| | rio des. |

rio deprehensam occidere, qui tamen inde extra ordinem puniendus est.

9. Confessio judicialis calore iracundia facta non obligat.

10. Iuramentum, votum per iracundiam factum, non stringit.

11. Vicini actus delinquendi mina dicuntur.

12. Quid importet hac clausula minatoria: Ich will mich an dir rechenen.

13. Minantis persona quomodo consideranda sit?

14. Historia refertur de lycanthropo & melancholico quodam homine, ad rem spectans.

15. In quibus casibus Camera Imperialia minas attendat?

16. Super spolio non agitur ex constitutione fracta pacis publica.

17. Mandata sine clausula non decernuntur ad solam partis narrationem.

18. Cautio à reo praestanda quotuplex in mandatis de non offendendo, & de cautela huius cautionis vide ibidem.

19. Mina quadrupliciter considerantur.

20. Locus Plutarchi de Iulio Casare recensetur.

1. **P**ORRO minæ & quoque ad torturam indicium faciunt, juxta l. metum, C. quod metus caus. Cyn. in l. un. C. si quis imper maledix. copiose Farin. 1. conf. 22. per tot. p. 4. in tract. crim. Eberhard. in Top. in loc. à temp. ad temp. num. 3. Marfil. conf. 3. num. 13. ubi ait: Quod tantò plus aggravent minæ, indiciumq; magis efficiant, quantò citius post minas emanatas delictum aliquod subsecutum fuerit, d. loc. hinc gloss. in l. si in ventri, § fin. ff. de privileg. cred. temporis breviter & ejusmodi doli præsumptionem inducere statuit. Quam glossam hic singulariter allegant Dd. ubi Barr. & Angel. hoc quoq; ad d. loc. inferunt, ut siquidem Titius cum Sejo clanculum locutus fuerit, Sejus autem paulò post hominem occiderit, videantur colloquia illa clandestina de flagitio postmodum subsecuto fuisse habita deducto argumento & à modicitate temporis. Quod indicium æquè Titium ac Sejum aggravat inde, quod Titius consilium dedisse existimetur Sejo, Bald. in l. 1. C. de serv. fugit Alexand. consil. 69. volum. 2. Angel. in l. si cum dotem, § si mulier. ff. solut. marr. ubi & hoc inferunt: Quod siquidem debitor delegaverit creditori suum, isq; delegatione facta mox aufugerit, vel bonis cesserit, delegans præsumatur esse in dolo, nec liberetur delegatione vel cessione facta: Atq; hoc indicium tantò fortius stringit, 4. quoties probari poterunt inimicitia & capitales, quæ etiam ex injuriis verbalibus dicuntur oriri, Bald. in cap. veniens, in fine, de iurejur. Marfil. d. loc. num. 16. 5. & seqq. Quanquam alias inimicitia & capitalis vulgò habeatur pro indicio remoto, rarò aut nunquam pro propinquo & speciali, quod aliter notari potest. 6. Marfil. conf. 72. num. 12. propter famam & tamen minis adminiculantem reum torqueri posse statuit Gand. in tract. malef. tit. de pres & ind. Sed nec hæc sententia quoque approbanda est per rationem vivam: quod duo vel plura indicia generalia ad torturam non sufficiant sine indiciis propinquis & specialioribus, per ea quæ latè diximus in cap. 28.

Considerandum autem est hoc in loco, quibus circumstantiis & qua occasione, qua fronte & animo minæ allegatæ prolata & dictæ fuerint. Voluntas enim & propositum delicta distinguunt, l. 53. ff. de furt. Quapropter vulgò

velgò placuit, ut quæ minæ iracundiæ calore prolatae fuerint contra aliquem, in ea causâ non sint ut inde minator iudiciis præsentibus † jure prægraveretur, 7
c. si quis in actu, 2. q. 3. neq; enim præsumendum verba confestim subsecutura verbera, uti ex l. ob hæc verba, ff. de his, qui not. infam. loquuntur Marfil. d. loc. n. 6. Et 7. extat hæc de re perelegans locus Sophoclis in Oedipo, pag. 263.

Abolite minæ, multa inania verba,

Per iram effunduntur, sed mens quando

Ad sese rediit, evanescunt tales minaces voces, &c.

Vide Carer. in præf. crim. pag. 59. ibi: homo bonæ famæ nec solitus minas exequi, non facit indicium, & maxime, si calore iracundiæ prorupisset ad tales minas, &c. Planè quod inconsulto calore fit, calumniæ caret, c. 2. q. 3. l. 1. §. quart. ff. ad senatus consultum. Tulpianum, hinc Aristot. 5. mor. c. 8. Quæ ob iram aliasq; animi perturbationes accidunt (ait) et si irati injuriam quidem committunt, non tamen inde iniusti & pravi † censendi sunt adeò, ut per- 8
missum sit marito uxorem in adulterio deprehensam occidere, l. nec in ea, §. Ex ff. de adul. qui inde non ordinata legis Corneliæ sed extraordinaria quadam poena, quæ exprimitur, in l. 38. de adul. plectendus est. Sic confessio judicialis † calore iracundiæ facta non obligat, gloss. in c. ex literis, de divort. ne. 9
quæ juramentum per iracundiam præstitum, l. 2. C. ad Jul. Majest. & sicut de jurejurando imò nec votum calore iracundiæ promissum valet, gloss. in c. dudum de convers. conjug. contractus † deniq; & pacta per iracundiam inita 10
jure non subsistunt, l. si ratia, ff. de public. gloss. in l. 3. ff. de divort. Sed ad minas revertamur: Meminisse hoc in loco & illud oportet, quod minarum appellatione, quæ litè patet, etiam comprehendantur victiores delinquendi conatus, ut cum quis levaverit manum adversus Titium † similis percussario, ut Dd. in l. ult. apud §. 1. ff. de inj. Petr. Roiz. in decis. lorman. decis. 3. n. 94. Quæ minæ & impanitæ sunt, juxta l. Corneliæ de sicariis, Marfil. in l. ult. qui in 23. Cod. de sicariis licet injuriarum actionem generet, d. l. item apud & ad hanc minarum actionem seu classem haud pertinent, Petr. Roiz. d. loc. Et quanquàm etiam minæ sint suo modo. Aquis dixerit etiam animo haud perturbato & iracundo, 12
Joh. Will. † in iud. an dir. recten / Joh. Will. es gedenschen / Joh. Will. es tiffen / re. 12
non tamen iudicia pariuntur hæc minæ, neque enim pro diffamatione habendæ sunt, Bald. in consil. 98. Alex. in consil. 188. vol. 7. Decian. consil. 4. vol. 8. vide cap. 9. n. 8. Ratio est, quod hujusmodi minæ intelligi etiam possunt de vindicta legitima haud violenta & propterea manus injectione, prout ira explicandas esse tradunt. Dd. d. loc. interpretatio enim in re dubia & obscura fieri debet in partem minorem & meliorem, c. effere de R. 7. Consideranda verò hic est persona minantis, an consueverit minas exequi judicialiter, live extrajudicialiter vi & violentia, imò an reus temere & thraſonice vel etiam quâdam mentis depravatione solent † minari, neq; enim minæ elusoriae & frigide umen- 13
dæ sunt,

- dæ sunt, *l. hæc autem, ff. si cui plus quam per leg.* Falcid. & *c. l. merum, ff. quod met.*
 14 *caus. gloss. in l. si quis, §. planè, ff. de per. heredit.* Homo lycanthropia † laborans in Italia aliquando medico celebri oblatus fuit, ut curaretur, qui partim excoriatus erat à rusticis, quibus minatus erat dira & grandia hæc, quasi eos devorare veller, rustici experientiam facturi an lycanthrophus versipellis esset, ita enim vulgus opinatur, inde ut dixi malefano penè cutis detracta fuit, refert Camer. *1. med. hist. cap. 72.* Cæterum in Camera atq; etiam in dicasteriis statuum Imperiū mandata sine clausula de non offendendo solent decerni contra minitantes atq; diffidentes reos. Camera uti bannum usurpat tam contra minantes Imperiū status, quam etiam privatos homines, quod inferiori post cameram iudicio, excepto Rotweilenfi, haud licet, mandata ejusmodi sub pœna banni † plerumque decernit & exequitur, atque id demum, si pax publica una læsa fuerit, reo scilicet hominibus coadunatis, ut vulgò loquuntur, grassante, vi & vi armata, atque sic rei prorsus illicitæ & scandali plenæ operam dante, sin spoliū unum atq; alterum saltem fuerit subinde commissum, alia juris ratio † dicitur, ne super fracta pace adeoque nec ad bannum exequendum jure procedatur, Andr. Gail. *1. observ. 4. & 1. de pp c. 3.* Qui inferior magistratus mandata pronunciandi potestatem, mandata de non offendendo habet, ea non nisi de minis atrocioribus edoctus, mandata hæc decernere debet, prout in genere mandata sine clausula ad solam impetrantis † narrationem rarò vel nunquam emanare debent, juxta communem curiarum stylum, qui pro lege servandus & sequendus est, per vulgata, *c. ex gravi. de crim. falsi.*

- Cautio, quam stylus quandoque hic exigit, quadruplex esse solet, vel
 18 enim eam 1. personæ persona † præstat, *l. denunciamus, C. de his, qui ad Ecclesiam confugunt.* 2. vel personæ rei litigiosæ, *l. si super, C. de transact.* 3. Nonnunquam & res personæ, *l. qui bonæ, §. quidam, ff. de dam. infect.* 4. Et res rei cavere tenetur, unde tot. tit. *ff. de dam. infect.* ubi hanc cautelam tradit Carer. *in pract. crim. pag. 60.* ut recipiatur de non offendendo cautio simpliciter, non expressa personæ mentione. Qui enim simpliciter cavit, adstringit fidejussores ad quosvis insultus, & molestias, quamvis persona non realiter offendatur, percutiatur. Hoc nota, quod minator occidi possit ab eo, cui minæ atroces fiunt, quoties is homo sit levis & qui soleat minus exequi, neque distinguitur sive confestim post minas, sive ex intervallo cædes subsequatur, Bald. *in l. 1. C. quand. lic. unic. sine jud.* ut minator malum, quod aliis inferre volebat, ipse incurrat, mortem, quam aliis minabatur, ipse excipiat, *d. l. 1.* hinc est, quod coloni milites pagatim discurrentes & furantes jumenta occidere impunè possint, Andr. Gail. *1. de pac. publ. cap. 4. num. 38. & 39.* ad probandas minas (quod quoque hic est speciale) admittuntur testes speciales, Carer. *d. loc. in fine, pag. 60.* Cæterum minæ pro subjecta materia quadrupliciter considerari

rari quoque possunt, quarum alia¹ sunt ꝑ concussione, l. 1. C. de concussio-
ne, ² impressionis, Alexand. conf. 156. num. 5. & conf. 98. num. 4. vol. 3. ubi im-
pressionem factam dicimus, etiam si incarceration non dum appareat, l. 3. ff. ex
quib. caus. majores, etc. ³ violentæ suspiciones, quæ ex diffidatione facta, &
inimicitia capitalibus & personæ minâs qualitate resultant, d. l. metum, C. de
huc qu. vi met. caus. ubi Bart. Panorm. in c. 1. num. 3. de off. deleg. Refert Plutar-
chus de Julio Cæsare in ejus vita, quod cum admoneretur, ut sibi caveret à
Crassis ꝑ (inimicis capitalibus suis) id est, à Galba, ejusq; asseclis, quia Galba
Cæsar, Crassus cognomine appellatur; Respondit, non equidem à crassis,
sed macilentis mihi cavendum: indicans hostes fore sibi Cassium & Brutum,
qui macilentis nimis erant, neque fefellit eum opinio, quia ab his occisus fuit,
ecc. Itac utitur.

CAPUT XXXVI.

DE INDICIIS, QUÆ EX BANNO ET
EXCOMMUNICATIONE resultant.

SUMMARIA.

1. Quæ bannum sacrum appellaverit anti-
quitas.
2. Eamini bannum humanitatis iure per-
dunt deus, quibus potius vellemus regitur.
3. Bannum indicium quæstionis parit.
4. Bannum habetur ꝑa servitute & con-
fessio.
5. Bannum tantum exiles ante bannum
capti potest ꝑsequi iudicialiter.
6. Communitas uti tanquam legitime con-
trahit aduersus deos.
7. Bannum maxime absolute, hoc respicit
partem & obedientiam.
8. Bannum absolutum tempore bannum
respicit in iurisdictionem.
9. Relatare bannum ad continuationem facile
debet deus.
10. Bannum simile sunt excommunicationi.
11. Bannum Atheniensium describuntur.
12. Modus excommunicationis solennis de-
scribitur.
13. Quæ solennitas bannum imperiali
promulgatur.
14. Quare bannum & excommunicatio
hodie sunt pendatur.
15. Ecclesia occidentalis solita fuit Roma-
norum hereses condemnare, & hac canonicè
versâ.
16. Cadaver Henrici 1. V. fuit ad quin-
quaginta scabiatum ꝑpter excommuni-
cationem.
17. Henricus IV. in extrema paupertate
mortuus est.
18. Henricus 6. acies solitè commisit.
19. Iulius Cæsar 51. Marcus Marcellus 50.
acies commisit.

A Pad Romanos 8. pœnarum genera fuisse in usu scribit Fr. Partic. lib. 3. de
iustit. Reipubl. nempe exilia, vincula, multas, quæ damna dicebatur, ver-
bera, rationem, ignominiam, servitutem & mortem, pœnarò autem mortem
naturalens, præterquam partitidis, perduellibus & latronibus illatam fuis-
se idem testatur d. loc. quo alludunt Innocent. in cap. qualiter, cl. 2. num. 6. &
ibidem Felix num. 13. de accusat. dicentes, de iure civili septem esse pœnarum

genera, tria capitalia, quatuor non capitalia, l. capitalium, ff. de pœnis, & l. aut damnum, ff. eod. inter pœnas non capitales potissimum connumerantur bannum ex delicto vel contumacia † descendens, quod sacrum, id est, execrandum & detestandum antiquitas appellabat, Plaut. in *Bachide*. ibi:

Men' criminatus est, optimè est, ego sum malus,

Ego sum sacer scelestus. & Horat. lib. 2. serm. Saty. 3.

Præterea ne vos titillet gloria, jure—

Jurando obstringam ambo, uter adilis fuerit, vel

Vestrum Prætor, is intestabilis & sacer esto.

Unde Jul. Cæsar lib. 2. comment. si quis, inquit, privatus aut publicus eorum decreto non stetit, sacrificiis interdicunt, hæc pœna apud eos est gravissima, quibus ita est interdictum, ii numero impiorum ac sceleratorum habentur, ab iis omnes discedunt, aditum sermonemq; defugiunt, ne quid ex contagione incommodi accipiant, neque iis petentibus jus redditur neq; locus ullus communicatur. Moribus hodiernis, vigore constitit: pacis publicæ deportatis, quibus aqua & ignis interdicebatur, banniti illi similes sunt, qui omnia † humanitatis jura, officia & commercia produnt, & extra clientelam & protectionem Cæsaris & S. R. Imp. statuum existunt, transfugæ, & rebelles, imò aperti Imperii hostes, digni quibus pontus tellusque negetur, l. 2. ff. de pœn. l. fin. ff. eod. Hypp. de Marfil. consil. 57. num. 28. Gail. de pp. c. 1. 2. 3. & seqq. Ut dubitandum non sit, quin si proscriptus ab Imperio, diffametur criminis pendente † banno, commissi, reus propter bannum, cui innodatus est, prægravetur suspitione plusquam sinistra, faciatque ad torturam indicium ejusmodi proscriptio, Carer. in pract. crim. pag. mibi 51. Alber. de Rosat. in tr. de statut. lib. 4. q. 54. ubi quod plus est statuit, nempe proscriptum ob maleficia si denuò is accusetur, confestim puniendum esse, per l. raptores, Cod. de Episcopis & Cler. hinc vulgata juris maxima. Quod bannitus † habeatur pro confesso & convicto, Bald. in tr. de statut. §. bannitus. pag. 92. n. 10. & 39. ubi dicit bannitum propter homicidium, si propter aliud homicidium postea in jus vocetur, haud audiendum esse. Sed res utcunq; se habet, non ἀπ' αὐτῶς, quod ita adferitur, statui debet, quanquam enim bannitus ex eo, quod bannum incurrit, præsumatur vir pessimus summeque nocivus & ad delicta committenda proclivis, non tamen inde sequitur, ipsum idcirco condemnandum sine omni litis strepitu. Cum enim proscriptus jura gentium retineat, per ea quæ infra sequentur, sanè nulla juris ratio aut æquitatis benignitas dictitat, vel suadet, ex sola diffamatione condemnandum esse † bannitum, in tantum quod bannitus causas civiles ante bannum cæptas possit judicialiter prosequi. Bart. in l. 73. ff. de fidejuss. quod tamen Gail. strenuè impugnat de pp. 2. c. 12. num. 12. Sed de reo hic quæstio potissimum est non de bannito actore vel accusatore: bannitum jura naturalia manere integra in confesso est. Quo posito sequi-

to sequitur hoc: defensionem quæ juris naturæ est, eidem haud esse denegandam, *el. pastoralis. de sentent. & re jud. arg. l. 3. & seqq. ff. de jur. & jur.* hinc regularia juris brocardica: Citatum omnem tam in criminali quam civili causa tanquam legitimom contradicteorem audiendum esse. Quoniam persona ꝑ bannum vel citati vel ad tribunal vi pertracti, aded habilis efficiatur, ut banni exceptio exceptiones rei, si quas iuste habet, nulla ratione infringat vel planè destruat, satinq; absurdum videretur accusatore impugnante, reo accusationis facultatem denegare, quia sic condemnaretur multoties absolvendus, *c. cum inter de excep. ubi Felin. Bart. in l. fidei iussor, §. si nec ess. ff. qui satisdare coguntur.* Quod verò dicebatur bannitum in genere pro confesso & convicto habendum esse, id variè limitat Bald. *d. §. bannitum. n. 10. 16. & seqq.* Tiraquell. *in re. & ff. caus. p. 1. n. 59.* ubi statuit: Quod quantum contumaciæ bannum attinet, illud nedum obitare ꝑ bannito agere volenti, quoties reus eam purgaverit, seque vicissim stiterit iudicio iuxta illud: Quod contumacia abstulit, restituit obedientiam, vide Carer. *in pract. crim. pag. mibi 51.* aded ut siquidem bannitus de banno supplicasset principi, iudici qui bannum decrevit, rescribenti, ut provideat de iustitia, indicia hæc sistantur, Carer. *d. loc.* Perinde est si provocasset à banno volens purgare contumaciam, unde bannum inflictum, vel sese exonereare crimine, quo inculpatur. Proinde Bald. *in l. 1. C. de postul. act.* quod sententia propter contumaciam sit ejus naturæ, ut eousq; saltem durer, quamdiu contumacia persistat. Quapropter ꝑ bannum indè decretum comparente seque purgante reo resolvitur in simplicem citationem, Bald. *d. loc.* vid. Gylm. *in n. 2. de iur. cam. pag. 18.* Gail. *de pp. c. 6 lib. 2. num. 2. & seq. ubi pena* imposita ratione contumaciæ limitatur & restringitur ad limites contumaciæ. Ergo purgata contumacia pena ultra suos limites extendi non debet, quia cessante contumacia cessat ꝑ ipsum bannum, *cap. ex literis, ext. de consti. 2.* ut itaq; banni hujusmodi relaxatio de facili possit ac debeat impetrari, etiam in reo adversario, *d. cap. ex literis:* Quod ipsum de banno propter famulosum aliquod delictum vel pacem publicam violatam reo illato secus se habet, idq; communi & optima ratione, nempe ne delicta maneant impunita, *Ordin. Camer. p. 2. tit. 38. §. 5. & 9. anteq. & l. de iur. fratre. & l. relegendi, ff. de pen. l. bona fidei. ff. de pos. et h. Adrian. Gyl. d. loc. pag. 56.* tradit, quoad effectum & penam nihil interesse inter bannum delicti & contumaciæ, Ludovic. Carer. *d. pag. 51.* Sed quid si bannitus ab uno officiali capitur ab altero, pro eodem vel diverso delicto, an bannum illud faciat indicium coram iudice novo, ubi inculpatur bannitus? Quæ quæstio licet thema principale complectatur, indeq; decidenda, non tamen absq; distinctione tam decisam relinquit Carer. *d. loc.* Nam, ait, bannitus dum capitur, resistit licetoribus, & indicium hinc generatur evidens, si in iuste capitur, aliter dicendum erit. Porro disquirat de banno denuò capto, & dilapso, an inde iudicia oriantur. Et distinguit, an iuste in carce-

in carceratus sit bannitus, nec ne? hoc casu indicia nasci dicitur, & quæ alia themata ab eodem introducuntur, quo lectorem remitto.

- 10 Caterum quia ꝑ bannitis vulgò comparantur excommunicati, de utroque hominũ genere par, idemq; erit jus & indicium, Tiraquell. *de retract. §. 1. gloss. 9. num. 271. & in tract. cess. caus. p. 1. nu. 59.* Hebræis excommunicati dicuntur aposynagogi, q̄tali extra synagogam pulsi, Bud. *in l. 2. ff. de pœn.* quam execrationem fuisse priscam illam attestantur antiquitatis observatores, quâ Athenienses fuere soliti devovère furiis infernalibus, qui ꝑ erranti non monstrassent viam, vel ubi quis vidisset peregrinum in itinere periclitantem, cumq; salvare potuisset vitam hominis, id neglexerit, contra quem pœna capitalis suffragio communi decreta fuit. Diod. Sicul. 2. *cap. 2.* Thucydides *lib. 2.* Excommunicatio æquè ob contumaciam uti bannum decerni potest ac solet, *qua de re infra.* Jure Canonico triplex statuitur contumacia Canonica, ut 1. cum citatus ad Concilium vel Synodum non comparet. 2. si malitiosè latitat 3. & ne ad sese pervenire possit citatio, efficit, vide Joan. Wolff. *in lect. memor. tom. 2. pag. 41.* Causa verò excommunicationis injusta & frivola, excommunicationem ipso jure evacuat & annullat, Bald. *in l. 23. ff. de testam.* Stylus excommunicandi communis & inusitatus hic est: Sacerdotes 12. Episcopum verba excommunicationis recitantem circumstant lucernas, vel facces ardentes in manibus tenentes singuli, quas, ubi jam anathema pronunciatum fuerit, in terram projiciunt, pedibusq; conculcant. Deinde per omnes
- 12 diœceses ꝑ diploma mittitur, promulgatur & denunciatur scriptis publicis, quò omnibus innotescat, & nomen excommunicati, & causa excommunicationis, Spec. *in §. sententia, lib. 2. p. 3. num. 29.* Gail. 2. *de pp. c. 6. num. 21.* quem ritum æmulator, & partim sequitur Camera bannum pronuncians & emitens. Protonotarius enim vel fecialis schedulam, in qua sententia banni continetur, recitatâ sententiâ, in frustra rumpit, & in terram projicit, & deinde
- 13 sententiæ ꝑ contenta per publica diplomata ad valvas Ecclesiarum vel curiarum in loco domicilii, ubi reus degit, publicè affigit, & palàm conspicienda proponit. Quo solennitatum rigore, tùm banni, tùm excommunicationis atrocitas detestanda, satis superq; depingitur. Caterum quod floccipendatur jurisdictionis utriusque hoc sæculo severitas ꝑ & disciplina, id adscribendum, & pertinaci hominum malitiæ, & iniquis ipsorum judicum sententiis, qui vel ambitione, inimicitia pravisq; affectibus banna & excommunicationes sibi temerè usurpant Refert Joan. Wolff. *p. 1. lect. memor. p. 53.* Ecclesiam Orientalem solitam fuisse excommunicare Ecclesias Occidentales, cum primis verò Romam in ꝑ Dominica Quadragesima, hanc vicissim illam eodem pacto damnâsse, & damnare quotidie quotquot Statuta, Concilia, Canones ejus ex omni assè non recognoscunt nec suscipiunt, idem *d. loc.* ambitionis & iniquitatis exemplum suppeditat, ut alia taceam, tragica illa & miserabilis
- Chri-

Christianissimi Henrici IV. † excommunicatio inde resultans, quod inve- 16
nitur praelatum Cotone Imperii non immerito adscisceret, cuius ca-
daver Spiram delatum, in lapideo busto extra Ecclesiam sterit inhumatum
per quinquennium. Joan. Bar. propter confessionem Evangelicam in Anglia
combustus in libello de Pontif. in vita Pasch. II. compellavit excommunicatus
ille paulo ante obitum, Episcopum Spirensem ad dignitates quondam eve-
ctum à se, ut præbendam aliquam sibi concederet, ne mendicare vel fame
petire cogereur, expulsam autem ferens, in proximum pagum Spirensis di-
ocesis fecellit, ubi omni ope humana destitutus, † præ animi anxietate & e- 17
gestate, miserè in fata concessit. Referunt † annales Henricum hunc sexa- 18
gies & bis in aciem belli civilis à Pontificibus suscitati, descendere coactum
fuisse, Bap. Eguar. quem refert & sequitur Car. Molin. in comm. ad d. Hen-
ric. II. Regis Franc. contra parvas datas curiæ Roman. pag. 201. Joh. Spinæ. de
tranquil. anim. lib. 7. pag. 379. prælia adscribit sexaginta Henrico IV. cum
Pontificis 7 commissa, cum alias prælia quinquaginta duo Julium, Marcum 19
Marcellum triginta commisisse constet, Car. Molin. d. loc. In eandem fati ca-
lamitatem, nisi graviores incidit quoq; Carolus Crassus excommunicatus,
& omni dignitate privatus penè interit fame, inortuus pauper sine honore
in Augeo majori monasterio, prope Constantiam, humili & abjecto monu-
mento sepultus 2. Idus Jan. Anno Christi 888. Res digna spectaculo & ma-
gnis Principibus animadvertenda, humanæ sortis insignis exemplar, ut ait &
hanc rem describit Joh. Wolff. tom. 2. l. 1. p. 474. Porro taxans hanni & excō-
municationis præstare abusum & levitatem, idem refert Joh. Wolff. tom. 2.
l. 1. mem. pag. 296. d. 1. 1. Episcopum alicui conjugato jam excom-
municando: si voluisses rem habere, aut libidines exercere cum Diabolo,
scortis masculis vel brutis, absolveremus te utiq; à peccatis, sed quoniam u-
torem durissi, cogimur te excommunicare & tradere Diabolo. Hæc ille.

Causa inquam istorum præliorum sola fuit majestatis & eminentiæ
Imperii R. solvens tyrannidem Papalem conservatio ac justa defensio, cui se-
le opposcentes Pontifices, in tantam excommunicationis rabiem, quæ adhuc
durat, degenerarunt. Invehitur in ejusmodi excommunicationes Panorm.
di. rescript. cap. 1. & lib. 3. de cens. 6. ex hisce colligi datur, ait Johan. Wolff.
tom. 2. l. 1. mem. pag. 39. eos, qui Ecclesiæ præsumunt in absolvendis punien-
disq; subditi, multitudinem posse delinquere, sit enim plerunq; quod à Gre-
gorio humil. 17. prolatum est & à Gratiano in decedens repetitum, ut iudicis
locum tenent, cuius ad locum vira minime concordet ac sæpe agitur, ut vel
damnet immeritos, vel ipse alios ligatus solvat, & sæpe in ligandis subditis
atque solvendis, suæ voluntatis motus non autem causarum merita sequa-
tur, atq; ob id ligandi solvendiq; potestate sese privet, mortificando animas,
quæ non moriuntur, & vivificando, quæ non vivunt. Hæc ille. Thomas de

Z

Aquin.

Aquin. *dist.* 18. *lib.* 4. *sent.* reprehendit & taxat abusus excommunicationum nec non Scotus *dist.* 19. *lib.* 4. *sentent.* excommunicationem Pontificum vocat fatuam. Ut nec immerito Concilio Agathensi statutum sit, ne levi de causa & perperam decernantur excommunicationes. Quocirca Thom. *d. loc.* excommunicationis causas binas statuit solummodò, ut ^{1.} peccatum morte æterna dignum ^{2.} contumaciam. Scotus & Scholastici alii conjungunt hæc causas, ne scilicet ob peccatum mortale infligatur excommunicatio, nisi quoque accedat & concurrat contumacia, Scoti verba sunt *dist.* 25. *d. lib. sent.* neq; à jure neque à judice infligi debet excommunicatio pro quocunq; peccato mortali, sed gravi, & cui annexa est contumacia, vide Theod. Reinkingf. *de reg. sec. & Eccles. lib.* 3. *class.* 2. *c.* 2. *n.* 23. *ibi:* Quamobrem mucro ille non temerè stringendus, siquidem experientia compertum est, ex temerario banni usu contemptum potius quam formidinem oriri.

Hincinter alia gravamina contra Hadrianum VI. & clerum Romanum, Imp. Rom. statuum querela Noribergæ Caſolo V. exhibita, qua de re Joh. Wolff. *tom.* 2. *lect. memor.* pag. 214. *gravam.* 34. *ibi:* Item Romæ cæterisq; in locis per Archiepiscopos ac Episcopos, aut certè eorum Ecclesiasticos judices, multi Christianorum ob causas prophanas, ob pecuniæ denique ac turpis quæstus amorem excommunicantur: multorumq; sed eorum in fide infirmorum cōscientiæ per hoc aggravantur, & in desperationem pertrahuntur: ac deniq; ob pecuniæ, lucrive tantulum, aut alioqui res minimi precii, ad internecionem usq; animæ, corporis, honoris, atq; rei familiaris, contra divina humanaq; jura, perducuntur: Quandoquidem nemo, nisi ob cōvictum hæreseos crimen, excommunicationis gladio feriendus, aut pro secluso à Christiana Catholicaq; Ecclesia, sacris literis testantibus, reputandus est.

Ea propter S. Rom. Imperii principes, ac status laici rogant, ut pontificia sanctitas, tanquam fidus, Christianus, ac pius pater, velit præfatum onus banni seu excommunicationis, apud sedem Rom. penitus abolere, ac apud cæteros Archiepiscopos, Episcopos & eorum judices Ecclesiasticos ablegare, tollere, deniq; ita sancire, cavereq; ut nemo ullam ob causam, quam manifestum ac convictum hæreseos crimen, & quantum ad sacrosanctam Christi fidem attineret, excommunicationis fulmine feriat, aut pro secluso à Christiana ac Catholica Ecclesia habeatur.

Periniquum siquidem est, fideles Christi ob temporalium bonorum, lucrive, aut deniq; ullam aliam humanarum constitutionum transgressionem, excepta hæresis perfidia, à Deo Opt. Max. suaq; Ecclesia Catholica excludi, sejungi, separariq;.

CAPUT

CAPUT XXXVII.

DE INDICIIS, QUAE EX ABNEGATIONE NOMI-
ni patriæ & familia descendunt.

SUMMARI.

- | | |
|---|---|
| 1. Nominis patriæ & familiae abnegatio
iudicium quasi parit. | 10. Recensetur hic lepida historia. |
| 2. Nomen mutatum potest, siquidem id sine
dolo fiat. | 11. Turpe & malignum rei nomen indi-
cium facit. |
| 3. Mutatum nomen potest mutari. | 12. Nomina pulchra digenda sunt, ubi no-
tam digna referuntur. |
| 4. Suspicio falsi pro ipsa falsitate habetur. | 13. Traditur distinctio, quando argumen-
tum à nomine sit probabile. |
| 5. Quod si nomen humani exequi sit mu-
tatum? | 14. Nomen proprium seu baptismale nullâ
ratione debet mutari. |
| 6. Error nominis non corrumpit iustitia-
torem hereticum. | 15. Pontifex Romanus cur nomen mutet? |
| 7. Infinitum Iacobi loco Esau iure civili
improbatum. | 16. Ratio nullâ reddi potest, cur Pontifex
nomen Petri non assumat. |
| 8. Mutatum nomen dolo delectum est. | |
| 9. Mutatum nomen dolo delectum est. | |

ACCIBIT septemnumero, ut qui deferuntur vel accusantur rei, illibenter & difficulter confiteantur nomina. patriam, unde oriundi sunt, parentes, liberos, amicos. Quapropter dubium non est, quin si de veritate constiterit, aliterque res habeat, quam rei facientur nuper capti, non tam propter mendacium, quod per se ꝑ indicium parit, quam per negationem nominis, ne ce-
lata hac occasione mores sonituum in apertum transferantur, rei indicis ad torturam, concurrentibus specialioribus rerum argumentis, usque satis superque urgeantur, quae de re supra cap. 42. sat mature prægraventur. Sic Marti-
nus Tullius, qui se Martinum Guertam appellans thorum alterius conjuga-
lem labdole intravit, procul omni dubio, falso nomine delecto pridem que-
stioni expositus, & iure ꝑ condemnatus fuit, vide supra, cap. 34. Quinquam
verò mutare nomen liceat, modo dolo malus absit in causa civili, *l. unic. C. de
mutat. nom.* tantum tamen abest, ut ad elidendam veritatem, quando de cri-
minibus agitur, ad defraudandum, nocendum delinquendumve, sit permissa,
quia potius periculosa & ex omni arte suspecta sit nominis proprii vel appel-
lativi suppressio, *Id. in d. l. unic. C. de mutat. nom.* Exenim contrariorum con-
traria est ratio ius & iudicium, *argum. §. 1. Inst. de his qui sunt sui vel alieni iur.*

Alii Notarius, actarius, vel Scriba publicus, nomen falsum actis ad-
scribens non inde poenam nec fraudis ꝑ suspicionem incurrit, Bald. in *l. nec
exemplum, C. de fals. Per. Roy. in decis. Lituan. decis. 2. num. 22.* nisi antehac
falsas literas vel acta falsa dolo malo conscripserit, *l. §. 6. ff. de re milit. Ber-
trand. consil. 4. num. 11. vol. 2.* Quinimò uti nomen subterfieri non debet, quo-
ties

ties expressio ejus exprimitur, ita nec locus, patria, natales dissimulari. Bertrand. *d. loc. ubi ait*: Quod nomen Canonorum præsumatur falsum esse, nisi fiat mentio, cujus Ecclesiæ dicantur Canonici, ita multo magis suspectus est laboratq; præsumptione sinistra, qui cum adserit se originarium certi alicujus loci, provinciae, regionis, urbis, pagi, neq; tamen familia, quam nominat sibi convenire, ibidem reperitur. Cum par causa producat jura patia, per 4 notissima, &c. Atq; hinc est, quod suspicio falsi ¶ pro ipsa falsitate habeatur, donec contrarium probetur, *argum. l. jubemus, C. de probat.* Bertrand *d. consil. 4. num. 8. vol. 2.* Alexand. *in rub. num. 9. C. de solut.* Boët. *decis. 13. n. 24* ubi statuunt: Quod licet nomen certum sit alicujus hominis, non tamen inde probetur patria, unde quis sæpenumero nomen habeat. Emanuel Suarcz. *in thes. recept. sent. pag. 156.* Sed quid si familiarum vel personarum nomina eventu ¶ fuerint mutata, & testes super indiciis rogati, deponant reum ita nominari, reus communiter verò aliter dicatur, appelletur? Vide Bald *in tr. de testib. p. 5.* Bart. *in l. demonstrat. ff. de cond. & demonstr.* De mutatione titulorum, qui symbola sunt & indicia dignitatum, respondeo: Cum vix sine falsi suspicionem mutatio hæc contingat, utiq; respiciendum esse judici, quo animo reus titulum sibi usurpet alienum, vel superiorem statu suo, refert Gylman. *in decis. Cam. tom. 2. in verbo Judæus, pag. 163.* in Camera decreta fuisse mandata sine clausula contra Judæum aliquem, qui se vocitaret ducem Hebræorum. D. Wilhelm. Antonii *in tr. de rescript. morator. conclus. 19. n. 52.* Nihil hic de magnatibus scribam, qui proscribere valent, tot tantosq; titulos sibi temeritate quadam arrogantes. Si privatus ad defraudandos homines falsum sibi sumit titulum falsosq; honores, æquè tenebitur, uti ille qui falso utitur cognomine. Cum parium eadem sit indoles & natura, ut loquitur Andr. Knichen *de sublim. terr. jur. c. 1. num. 30.* Sin publicus, hæsitabe: nempe qui pejerare non præsumitur, nisi magnis vincatur argumentis, *vide Farinac. de test. lib. 2. tit. 6. quest. 6. 3. cap. 2. & 3.* arrogantia stoliditatis mater crassos & indomites peperit titulos, modestia sterilis, quæ nec tamen gloriæ expers, magna hæc nescit, hinc tituli submissiores & clericorum & laicorum præci: Sigfridus sola miseratione divina episcopus, &c. Joan. Wolff. *tom. 2. l. 1. et mem. pag. 270.* Sylvester misericordia Dei Papa & Patriarcha magnæ urbis Constantinopolitanæ. Idē. *d. loc. pag. 245.*

Porro wir H. von Gottes Verhengnuß Abte / vnd wir Prior vnd Convent des Closters N. S. Bernhard Ordens vnd Eins / Jacob. Heibrand. *in refut. def. assert. f. 3. pag. 28.* de majoribus titulis sic scribit Erasimus: ambigua nomina si coguntur ferre aures modestæ, animus certè non agnoscat, *in milit. Christian. pag. 159.* Quanquam ita in rebus humanis sit comparatum, ut immoderati honores laudesque levitatem animis etiam modestissimis quibusq; adferant, ut se jam tales esse, quales prædicantur, existiment, ex Dione *lib. 44.*

lib. 44. refert Warem ab Erenberg. in tr. de regn. subsid. & oner. subdit. cap. 8. num. 5. Sed quid in causis civilibus? quamquam non nominetur persona contrahens certa, liquidem tamen de corpore vel persona contrahentis liquidò apparet, non viciatur nec corrumpitur inde conventio vel scriptura, l. cum 6 patet, §. cum in perfectis ff. ad SCrum Trebell. Jacob. de Aren super ff. de stat. lib. pag. mibi 164. non secus ac si de institutione heredis agatur, quoties dubium est, equis revera heres sit non expresso nomine vero heredis, quo casu placuit, non nominis, sed corporis errorem viciare heredis institutionem, l. 9. ff. de hered. inst. Unde apparet institutionem Jacobo, loco & vice Elau factam, subdolum & perversum juri civili inimicam, & exosam esse, d. l. 9. legitur institutio ejusmodi, Genes. 27. &c.

Ceterum si quis nomine alieno se agere vel acturum dixerit, non creditur eidem, neque conceditur dilatio ad producendum mandatum, l. si quis alius, C. in rem actio. Sic qui in iudicio asserit alieno nomine se possidere, perinde est, dicitur si quis. Jacob. de Aren. d. loc. pag. 48. & 16.

Præterea mutatio dolosa nominis, crimen per se est, multo ergo fortius indicium parit ad torturam, Bart. Alexand. & Da. comm. in d. l. unsc. C. de mut. nom. quod ipsum ad fraudulentam vestium mutationem extendit Phil. Port. consil. 77. num. 1. per l. illud ad L. Aquil. lata vulneratus, ff. cod. & l. falsa, ff. ad L. Corneli. de falsis, & dicitur Port. quod iudicis industria hic debeat esse perspicax, ne dolis & malitiæ hominum indulgeatur, purgandæ quippe provincie sunt malis hominibus, §. 3. ff. de offic. Præsid. Solent enim & sexpenumerò, qui male ubi consen sunt, vel mutare vestes, cadere barbas, capillos, jumenta abacta colore artificiali depingere, aliisq; figuris externis transformare, ne facile cognoscantur, quod falsum utpote veritatis velamen hic quoq; indicium suggerit, Bart. in liquid sit falsum, ff. de fals. Phil. Port. d. loc. Ut joca serius mitemus, Cunibertus Rex quando cum Alahi Longobardo de regno certaret, ob quod Cunibertus peteret duello rem dirimi, Alahum id facere propter periculum atrox prohibuerunt, sed ejus Diaconus clam acceptis armis, quasi ipse Alahus esset, congregitur cum Cuniberto, vincitur hic & occiditur, ejus caput sublatum eisdem ille amputari iussit, videns verò clericum se occidisse, iratus alia voce exclamavit: tale nunc vorum facio, si Deus mihi iterum victoriam dedet, puteum de testiculis clericorum implebo, refert Johan. Wolff. part. 1. lib. 7. num. Sed qualiter in causa huius procedendum, vel ubi haominis delicti reus dicitur, qui se appellavit nomine Antonium, testes verò Jacobum eum nominari dixerint: tradit Marfil in cons. crimin. cons. 64. in princip.

Potro indicium & ad torturam facit turpe & malignum rei nomen, idem Marfil. in prat. in expedita, num. 32. adeo, ut si rei duo una torquendi sint, is qui nomen turpe & losdidum habet, primus torqueatur, d. loc. ratio-

neum esse dicit: quia nomen ejusmodi indicium iniquitatis suggerit, facitque hominem nomen turpe habentem, suspectum, Felin. in *proem. decret. in verb.* Gregor. Bald. in l. 2. C. quor. appell. non recip. Carer. in *pract. crim. pag. mibi 64.* hinc glossa & textus, in l. facta, §. si verò, ff. ad S. C. Trebell. ubi dicitur, quod procurare volens debeat habere nomen pulchrum & gratum, idem Marsil in l. in criminibus, num. 39. ff. de qg. creditum quippe fuit ab eventu malo vel facinore, nomina imposita fuisse personis, ut inde indicii tantum resulter: Qui semel malus dehinc quoque idem presumatur, & refert Johan. Andr. in c. cum
 12 secundum, de *præbend.* se didicisse t à conjugē suā, quæ dicere solita sit, diligenda esse nomina pulchra & plausibilia, etiam si essent emenda, hinc pulchra illa filiarum Jobi nomina, cap. fin. Job. ut Dies, Cassia, Cornustibil, de quib. Greg. Nyssen. hom 9 in Cant. literæ, ait, sacra filiarum Jobi pulchritudinem admiratæ, vocibus ipsis eximium hoc miraculum demonstrant: Cum diei nomen audimus honestatem, uti scriptura filios lucis ac diei appellat eos, qui vitam puram agunt. Cassiæ appellatione puritatem & fragrantiam studiorum. Cornu verò Amalthææ laudem omnis generis virtutum significantes, &c. in allusionem Diei filia Jobi haud inconvenienter spectant versus venustiores Senec. in *Hip. Act. 2. ibi:*

Conferat tecum decus omne priscum

Forma miratrix senioris ævi:

Pulchrior tanto tua forma lucet,

Clavior quanto micat orbe pleno,

Cum suos ignes cœunte cornu

Junxit & curru properante Permix

Exserit vultus rubicunda Phœbe,

Nec tenent stellæ faciem minores,

Qualis est primas referens tenebras

Nuntius noctis modo lotus undis

Hesperus, pulsus iterum tenebris

Lucifer idem, &c.

In Cassiæ allusionem Vergilii, 2. *Eclog. ibi:*

Narcissum & florem jungit bene olentis anethi

Tum Cassia atq; aliis intexens suavis herbis.

In Cornustibii allusionem & laudem Horatii 1. *Carm. ode 17.*

Dum te tuentur, Diis pietas mea,

Et Musa cordi est, hinc tibi copia

Manabit ad plenum benigno,

Ruris honorum opulenta cornu.

Cornustibium est vox composita (ut hoc addam) ex cornu & stibio, stibium erat medicamenti emplastrum oculorum ægritudines tollens, de quo Plin. 6. cap. 33. quod stibium cornibus olim asservatum fuit, uti sacerdotes ad olea
 con-

conservanda iisdem utebantur, & Plinio eodem referente, 11. cap. 37. milites pro vaginis gladiatorum usurpabant cornua, hospites pro scyphis & poculis: hinc cornu caprinum Amaltheæ nymphæ nutritricis Jovis, cornu illius beneficio, ex quo tandem, quicquid vellet nymphea, profluxit divitiarum, de qua fabula Th. Sicul. lib. 4. cap. 7. Strabo lib. 10. unde denuo Horat.

*Jam fides est par et honor pudorq;
Priscus et neglecta redire virtus
et Andes, appareat, beata plena
Copia cornu.*

Zaf. in l. 2. ff. de l. Everh. in Top. in loc. ab Etymol. num. 7. hinc illud:
Conveniunt rebus nomina sepe suis.

vide Johan. de Pineda in Job. in prefat. c. 1. num. 10. tom. 1. ibi: Quid quod pleraque etiam nomina fatali quadam, si non necessitate, at significatione imposita fuisse, sunt qui ostendere conentur: Ut Hectorem lingua Phrygia sonare possessorem, ut qui possessionem patrie turaturus sit. Tantalum quasi Tantalaton, id est, infelicissimum: vel ut Plato in Cratilo scribit, cui adversa multa eventura essent, sic Priamus redemptum sonat, ut qui adhuc infans in Trojæ everlione captus, redimendus esset, proinde Aulon. Gall.

*Nam de vinare est nomen componere, quod sit
Fortune et morum, vel necu malicium,
Protesilæ tibi nomen sic fata dederunt
Pictima quod Troja prima, futuri erat.
Idmona quod varem, medicum quod Lapiga dicunt,
Discenda: artes nomina proueniunt, &c.*

Quinimò nomina fatalia esse probat Wolff. tom. 2. lett. mem. p. 482. Et Alber. de Rolat. de const. ff. §. discipuli, ait: cum nomine plerumque concordare mentem: distinguit autem ibidem: aut mens certa est, & tunc argumentum à nomine non est necessarium nec probabile L. 2. in fin. C. de const. pecun. l. tabern. ff. de verb. signif. aut mens hominis est dubia est, quo casu argumentum à nomine probabile est, L. nulla, C. de fernu, non necessariu, Arch. in cap. ferrè, 23. quæst. 4. hinc non sequitur, Bonifacii nomen habet, Ergo bonus est, appellativo nomine homo Arcinus, Perulinus dicitur, Ergo de Aretio, de Perusia est oriundus, vocatur Justinus, Salomon, Ergo homo ille justus est vel sapiens, Felix ergo revera felix, Pogg. Florentin. in Felicem Papam, pag. 61. ibi, quæ enim felicitas potest esse sceleris & impietati conjuncta: Si legis apud excellentes doctrina viros, quæ res pariat felicitatem, cum sis ab illa admodum remotus, nonquam illius nominis dignitatem tua impudentia maculasser. Pligabit, crede mihi hoc nomen, tibi indidisse nimium à vero alienum, nisi in subversione Ecclesiæ à te edita, felicitatem tuam repositam arbitraria. Et in hinc epistolæ, abpice, quæ so, hoc tibi sanctum nomen, quod majus est, quam tua

tua ignavia & conditio requirit, &c. & idem in tract. de miser. human. condit. lib. 1. pag. 39. ibi: ego omnes, quorum mores ab institutis eorum discrepant miserimos, neque attingere illam partem felicitatis, nisi quatenus fallendo populum se felices. Quapropter Joan. de Pined. in Job. c. 32. vers. 22. pag. 719. tom. 2. scribit: quod nominis mutatio sit adulatorum propria & peculiaris: sic enim nomina propria viciorum contegunt, & non nisi nominibus virtutum utuntur. Et Basil. in Ps. 61. super illud: Ore suo benedicebant: multi sunt inquit, qui vitia virtutibus vicinis honestare contendunt, ut vitium omne palliant adumbrata nomenclaturâ & vicino subiectâ virtutis. Similia habet Plutarch. de differ. amic. & adulator. Sic ex adverso non sequitur, latro dicitur reus, qui homicidii arguitur: Ariolus cognomine Diabolus, &c. prout familiaria etiam nobiliores in Germania cognomine ejusmodi appellata reperuntur, & Marfil. in p. crim. §. expedita, num. 52. & in l. criminibus, num. 79. ff. de qq. nonnulla similia hisce cognomina recenset in Italia suo seculo usitata, ut taraboscho, tarabuzo, specacrozo, &c.

- 14 Sed quod † ab initio, nominis mutationem cuiuslibet liberam esse, modo fraus & dolus malus absit, diximus, id in nomine proprio, quod quis per baptismum consecutus est, nulla ratione conceditur, quâ de re dicitur alibi. Et si in Pontifice aliter receptum sit, exemplo Angeli colluctantis cum Jacobo, quem Isaacem appellavit, Genes. 32. Sic Christus Simonem Petrum appellavit novo nomine, (Johan. Wolff. tom. 2. lect. memor. cent. 16. existimat Sergium, os porci dictum, primum mutasse nomen, unde occasio mutandorum nominum inoleverit, &c.) Submirandum † autem, quod nemo Pontificum Petrus unquam dictus inveniatur, sed si quis antea Petrus appellatus fuerit, nomine proprio & baptismali, nomen † Petri quoque mutaverit, uti fecit Petrus ille, qui Pontifex factus, postea Paulus secundus dictus fuit, Johan. Wolff. vol. 1. lect. memor. pag. 556. & pag. 876. Planè submirandum potius est, quod Papæ mutationem nominis tam enixè servant, nullibi que legatur in historiis idem servatus ritus, præterquam, quod reges soli Babiloniæ ad gubernacula pervenientes, nomina mutarint, teste Scaligero de emendat. tempor. Ecquid hodiernis Babiloniæ novæ regibus, Papis Romanis non convenire nec idem permissum esse existimabimus? Denique concludamus hoc caput brocardico Anton. Bullæi affinis & familiaris nostri, in pent. consil. l. n. 45. ubi: æquum est, ut boni nominis sinceritas bono sit patrocinio, nigri nominis macula famoso sit detrimento, &c.

Portem animum prastantibus, quas turpiter audent.

— Nihil est audacius illis.

Deprensus, iram atq; animos à crimine sumant.

Et Plaut. in mrl.

Os habet linguam perfidam, malitiam atq; audaciam.

Et alibi in eadem fabula.

Quid ego nunc faciam, custodero me ille miles tradidit.

Nunc si indicium facio, &c.

5 Messalina † Claudii Caesaris uxor Lycisca prostituta mulieris nomine atq; titulum mentita sepe lupanar sub noctem adit. suam portentosam libidinem ad satietatem explevit, & quod omnium foedissimè fecit, cum famosissimis meretrici quatuor seorsim coitu certavit ex re foedissima palmam sibi querens, quam cum pluribus reportasset, tamen semel ex invocatione nobilissimam & prostitutis ancillam die ac nocte quinquaginta & trigesimo concubitu egregie superavit, ut testis est Plinius lib. 10. l. 63. Sext. Aurelius in Claudio Cæsare, & Juvenal.

Intravit calidum veteri contone lupanar.

Et celsam vagantem atq; suam tunc nuda papillam.

Constitit duratis tinctum mentita Lycisca.

Sed hæc indicia utrum de omni meretrice in genere accipienda sint, convenienter queri potest, vel an de ea, quæ plus quam tribus & viginti hominum † millibus corpus suum miscuit, uti modo de Messalina retulimus, ejusmodi fœminam meretricem propriè appellat. gloss. in c. vidua. d. dist. 14. aut quæ semel bibe in se admisit virum, intelligenda sint: Posterius legi & ratione magis convenit, cum nemo nesciat, meretricem eam esse, quæ corpore suo quæstum facit, vel quæ extra quatuor rationem unilive pluribus sese impudicè miscuerit. l. idem. §. quotiens ff. de conduct. ob turp. caus. Et quanquam 7 à merendo dicatur † meretrix, teste Valla & Arch. in c. vidua. d. dist. 14. Ripa l. 1. n. 69. de ind. cum pluribus similibus, quos more suo allegat D. Wilhelm. Antonii in tract. de rescriptis. concl. 68. n. 61. & insuper quoq; Nic. Abbas in lib. 4. Epist. decret. quem citat Roiz. in decis. in an. decis. 4. n. 115. tradat, non esse meretricem, nisi quæ duos ad minimum admisit viros. Unde & Aleazar in 8 l. Bassarius, ff. de P. S. statuat † meretricem esse, quæ palam & pleribus sese prostituat, dubium tamen non est, quin omnis illa mulier, quæ extra matrimonii castitatem, pudori suo non peperit, sese ô vito carnaliter miscens, meretrix propriè & revera dici debeat; c. meretrices. 12. q. 2. ubi gloss. Franc. Ripa de ind. c. 1. num. 97. Perr. Roiz. d. decis. 4. n. 118. Dn. Joan. Jacob. Syndel in notabil. jurid. histor. palat. lit. H. num. 50. verb. Suet. sub princip. non obstante sententia Valla & Abbati, cum ab Etymologia sumptum, tum de minimis argumentum solidum firmumq; sit, modò † definitio rei non repugnet Etymologia.

quitar Titaquell. *in l. con. l. 9.* hinc meretur. Leque monum. *in l. 1.* cum Plinius meminit *lib. 6. cap. 21.* que ad modum utique tota & cruciata contina Harmodii & Aristogitonis de tyrannicidia prodece noluit: Quare Achemenides tam honorare volentes (ne tamen eorum fesebrasse videretur) anionia ejus & nominis fecerit, atque intelligeretur, tanta honoris in opere dignum addi ab Iphicrate artifices verociter. Tertull. *in Apolog. cap. 49.* ubi hanc in ceteris carnifices pro laudate, postremo linguam suam comestit in faciem tyranni sevientis expulsi, ne conjuratores contineri posset, si etiam victa voluisset. Et refert Hieron. ad Innocent. inobediam & adulterium septies cruciatam fuisse, que cum cohiberi nollet, vicisse eam, & impune abisse, cum tamen a adulter sub prima quaestione delictum talis esset.

CAPUT XXXIX.

DE INDICIIS, QUAE EX SEXU ET FRAGILITATE MULIERUM DEPIANTUR.

SUMMARIUM.

- | | |
|--|---|
| 1. De ratione est habenda re materia in-
dicationum. | 10. Nulla in Flaminia re ante principis
expositi sententiam. |
| 2. Saepe scripta quid loquatur de huius-
modi. | 11. Siemans cum appropinquat annulari. |
| 3. Septem nemata peripateti inuenerunt. | 12. Siemans cum appropinquat annulari. |
| 4. Mulieres superfluum quid gravitas
sunt. | 13. Siemans cum appropinquat annulari. |
| 5. Declaratum hoc exemplum variis. | 14. Siemans cum appropinquat annulari. |
| 6. Mulieres atque ex profecto sunt. | 15. Siemans cum appropinquat annulari. |
| 7. In quibus est mulierum unum fuit testis
negativum. | 16. Siemans cum appropinquat annulari. |
| 8. Mulieres praesumuntur furci & furi. | 17. Siemans cum appropinquat annulari. |

Quemadmodum portio, natas, & physiognomia de qua cetera ejus gene-
ris, indicia ad quod rationem pariter, ita quoque & sexus ratio habet in ma-
teriis indictionum, scilicet, ut consideretur, qui sexus in Bagia promor-
de ad quatuor delicta facilitate & fragilitate sua potissimum inclinet & dila-
batur.

Sane per factum indicis inuoluntati suggerit & appropinquat, ut *Ex l. cap. 25.*
ubi mulieris mulieris autem ponitur natas, & Draconis, & cap. 7. vi-
ram unum de mulieribus, bonum se repente in ecclesiis mulierem autem mul-
tam, quem loco 12. Hieron. scriptum reliquit, statens mulierem unum
malorum caput, & idem eodem in loco mulierem in fectis literis iustitiam
licentiam spiritum, deum omnium signosum & iniquitatum colluuiem per
vocem mulieris exprimit & de notari, idem apud Zach. *c. 5. ubi:* super plumbis
valentiam.

cultas mulieres juramentum deferre supplementum. Cortien & Dd. pallium in
 l. admonendi ff. de iur. iur. imo et si factum mulieris relictum omo demostratur
 fuerit, petito admittitur juramentum in supplementum probationis. Bald.
 in rubr. de contr. in vest. Tiraquell. in il. conub. d. 9. gloss. p. 9. num. 7. 4. Pre-
 terea quia furtum avaritie comes est. Joh. Spinaz. de tranquillit. anim. lib. 1.
 pag. 6. ibi. fur est & in justis avaris. peritum. et ut mulieres in plurimorum li-
 bere manus furaces, Tiraquell. d. loc. num. 78. Hinc Villa Bregadien post ob-
 itum mariti balneum aureum gemmis preciosissimis nobilem, pudendis ab-
 scudit, quem Hugo, cum ab ea requiretur, nec inveniretur, eam denudari
 iussit, & furtum corrigiola e locis muliebribus dependente, proditum fuit,
 ex Joanne Bocar. & Ubertino Pusculo refert W. olf. rom. 2. lib. 1. mem. pag. 476.
 Libidinis quoque presumuntur mulieres. Fab. & Joan. de Plat. in d. masculi.
 l. stir. de nupt. ubi allucunt, mulieres in Venerem ad doniores esse, quam ma-
 sculos, quod festive persequitur Wilhelm. Antonii in consil. 1. lib. 1. de refir. p.
 morat. sub ject. sect. 1. sub coroll. pag. 7. addens, eas modo a nostris sepe ge-
 nerem vocari, hinc Bald. in rubr. ext. de cubil. cler. ait quod femina appe-
 tat virum, ut fornam in materia, W. ilhelm. Antonii in consil. 1. lib. 1. de refir. p. morat.
 conclus. 48. n. 1. Scribit Volarett. in Philolog. lib. 42. cap. 3. puellam in Petro-
 ria canem adamasse, ex quo factam gravidam peperisse lemconem. Atque hinc
 est, quod feminae, si cum viris una torquenda sint, torqueantur prius, non
 tam inde, quia ex his ed citius possit haberi veritas, quam quod presumantur
 citius graviusque delinquere, quam masculi, Adansil. in l. 2. col. pen. de q. l. 1.
 l. unius ff. de q. Dec. in l. 1. de nupt. ff. de reg. iur. col. 6. feminae enim a potestate tu-
 nis non ita compotes appetitibus suis plerumque indulgent & obediunt. Est
 ait Eleaz. apud Aristem mulierum genus suorum affectuum sequi, atque in
 lapsum proclive propter imprudentiam & inbecillitatem naturae, quod quo-
 que testante J. Cui saepe contra propria commodum laborat & labitur, tamen
 mulieres in f. genote viros caliditate vestigia & sagacitate animi videntur.
 Accurs. in l. omnes, C. de hi. qui veniunt in pot. & in l. 1. in passiva. tag. off. v. C. de
 dona. aure nupt. & Pet. de Bell. Petric. in d. masculi. l. stir. de nupt. ubi viros ca-
 lidiore, feminas calidiores appellat, Albertus de Solis in l. 1. de nupt. & de nupt.
 testam. mulieres et culeles vocat, unde Tibull.

At crudele genus nec solum femina nomen.

Paul. Collen. in h. N. cap. 4. Joanne regina Neapolitanam (scilicet) An-
 deaullo regis Ungariae sibi nubit qui etiam si juvenis esset, tamen cum usu
 Veneris infrenare, reginae libidini non sufficeret, strangulari ab ipsa fuit
 elam. Libertati quum sua & regno restituta secundis nuptiis Ludovico Ta-
 renno juveni formosissimo nupit, qui quia de ipse tanta Venere exagit-
 batur, interit: Illa tertio Jacobo Thataconensi copulata fuit, cui paulo post
 caput amputavit, Quarta Ottoni Brunswicensi, qui in singulis pedibus se-
 nios di-

ma ancilla & lacrimas commodabai lugenti, & quousque defecerat lumen in monumento, renovabat. Una igitur in tota civitate fabula erat, & solum illud affluide verum pudicitie amorisque exemplum omnis ordinis homines confitebantur: quum interim Imperator Provinciae latrones iussit crucibus affigi, secundum illam casulam in qua recens cadaver matrona deflebat. Proxima ergo nocte, cum miles, qui cruce servabat, ne quis ad sepulturam corpora detraheret, notasset sibi & lumen inter monumenta clarius fulgere, & gemitum lugentis audisset, visio gentis humane concupuit scire, quis aut quid faceret. Descendit igitur in conditorium, visam pulcherrima muliere, primo quodam monito, infernisque imaginibus turbatus sublevis, deinde ut corpus iacentis conspexit & lacrimas consideravit, faciemque unguibus sectam, ratus scilicet quod erat, desiderium extincti non posse hominem pati: acculit in monumentum cenulam suam, cepitque hortari lugentem, ne perleveraret in dolore supervacuo, & nihil profuturo gemitu pectus diduceret omnium eundem exitum esse sed & idem domicilium, & cetera quibus exulceratae mentes ad sanitatem revocantur. At illa ignota consolatione percussa, facit vii vehementius pectus, ruptoque cines super pectus iacentis imposuit. Nec recessit tamen miles, sed eadem exhortatione tentavit dare mulierculae cibum, donec ancilla vini certe odore ab eo corrupta, primum ipsa potaretur ad humanitatem invitantis victam manum deinde cefecta portione de cibo, expugnare Dominae pertinaciam cepit, & quid proderit, inquit, hoc tibi, si soluta inedia fueris uti te vivam sepelietis? si antequam fata possint, imminacum spiritum effuderis?

Idcirco aut manes credis curare sepulcras?

Vis tu reviviscere reluctanti bus fanis extinctum? Vis discussa mallebræ errore, quam diu liebetit, lucis commodis frui? ipsum te iacentis corpus admonere debet, ut vivas. Nemo invitus audit, cum cogitur aut cibum sumere, aut vivere. Itaque mulier aliquot dierum abstinentia licca, passa est frangi pertinaciam suam: nec minus avidè replevit se cibo quam ancilla, quæ prior victa est. Ceterum scitis quid plerumque tentare soleat humanam insuetudinem. Quibus blanditis impetraverat miles, ut matrona vivere vellet, visdem etiam pudicitiam ejus aggressus est. Nec deformis aut infacundus juvenis casta videbatur, contulante gratiam ancilla, ac sobinde dicentes:

Placuisse etiam pigra huiusmodi?

Nec venit in mentem, quoniam consideris arvis?

Quid durior motor, ut hanc quidem mulier corporis patrem abstinuit, victor quum miles utrumque persuasit. Jacuerunt exposita, non tantum illa non de qua nuptias fecerunt, sed postea etiam ac retito die, præclavis videlicet coniugii foribus, ut ipsi quæ ex notis ignoris, ad monumentum ventisset, postea exspirasse super corpus utriusque cillimam morem. Ceterum dolens

Quis miles & forma mulieris & secreto, quicquid boni per faciliates potest
locinebat, & prima illius nocte in monumentum ferebat. Itaque cruciarii
suius parentem, ut viderent claxaram custodiam, de cruce in altum pendente
supremum quem mandaverant officio. At miles circumspiciens domi residet, ut
postea die videri unum sine cadavere crucem, veritas supplicium, mulieri
qui accidisset, exponit: nec se expectaturum iudicii sententiam, sed gladio
suo abitura ignem suum, commodaret modo illi pericula locum, ac fatale
conditum famulij acvum faceret. Mulier non minus visentis quam
publica: Nec illud, inquit, diu linam, ut eodem tempore duorum mihi cari-
ssimorum hominum duo funera spectem: malo mortuum impendere quam
vivum occidere. Secundum hanc orationem jubet corpus mariti sui tolli et
in ca. igne illique vacabit, cruci affigi. Ulus est miles ingenio praedentilli-
ma fortuna, posteroq; die populus miratus est, qua ratione mortuus illi
in crucem.

CAPUT XL

DE INDICIIS, QVA EX CELATO MEN-

1840. *Texta deficiente.*

С В Е Д Е Н И Я

- | | |
|---|--|
| 1. <i>Quoniam pueri nati sunt in peccatis sicut in</i>
<i>fluxu maris.</i> | 7. <i>Rebelle fuit cor illius: et non habuit</i>
<i>quiescentiam labia eius: sicut mactatus fuit.</i> |
| 2. <i>Graviter vexatus est: et multum vexatus fuit</i>
<i>cor eius.</i> | 8. <i>Vultu suum perfudit amara merore: quia</i>
<i>quis dampnatus.</i> |
| 3. <i>Angustatus est cor eius: multum aud-</i>
<i>gatus puer.</i> | 9. <i>Vultum suum in aqua pedibus paravit.</i> |
| 4. <i>In tribulatione pedibus suis dolatus est.</i> | 10. <i>Exemplum propius habuit in fratre suo.</i> |
| 5. <i>Perambulavit in desertis: alia absterxit: hanc</i>
<i>destruxit.</i> | 11. <i>Replevit cor eius flammam: ignem legem.</i> |
| 6. <i>Vultum suum in perquisitionem destruxit: non</i>
<i>habuit.</i> | 12. <i>Super vultum suum pedibus vestimentis.</i> |
| | 13. <i>Forma perierat: super pedibus quies</i>
<i>habuit.</i> |
| | 14. <i>Ad pedes in perquisitionem destruxit: super</i>
<i>habuit pedes.</i> |

86

scabies

se alias pœnâ dignum, ad torturâ indicium omninô facit. *Id. de test. ff. de fla-
tu homin.* stringit autem hoc delictum non per se solû, sed, uti toties supra
diximus, concurrentibus aliis indicibus, cum evenire etiam possit, celationem
3 & negationem sexus † haud dolo, sed necessitate quadam urgente factam,
quanquam nec hoc casu res sit prorsus sine scandalo & malo exemplo. Re-
cenletur in *histor. Hungar.* ab anno 1590. ceptis, quam quoque refert *Merc.*
Gall. lib. 14. *hist.* reperta est (inquit) quædam mulier virili habita induta, que
4 anno 1585. virili hoc habitu inter alios capta in bello, & † Constantinopolim
transducta est, ubi eam mulierem esse, cum experiretur Soltanus, eam ad se
duci præcepit, atq; inter cetera rogavit, num si sexum mentita unquam Tor-
cam interfecisset, illa nihil rata, quam ut mox ad supplicium educeretur, re-
spondit, se, quam diu Casari meruisset, ea, que militem de cont. semper cum
optima fide gessisse, nulli hostium pepernisse, sed plurimos casum interfe-
cisse: admiratus Sultanus virilem mulieris animum, eam primò per urbem
duci, ut ab omnibus conspiceretur, iussit, deinde eam Sultanae suæ donavit.
Sic Mithridatis regis uxor, arma viri inlati portare solita fuit. *Valer. Max. c. de
5 armor. conjug.* Idem de Pentasilea, † Anazarum regina refertur. *Curt. de
feud. p. 1. quest. 8.* Taceo hic bella virginea funesta & cruenta, sub Libusa Bo-
hemie regina, satis feliciter annos novem gesta, de quo bello *Æn. Sylv. in Ro-
hem per tot. Alb. Crantz. in Bohem. c. 4. c. segg.* Ut Andreas de Herra, non du-
bitant militibus huiusmodi mulieribus seu virginibus tribuere capacita-
tem feudi regularis, quam tamen refellit *Curt. ad Jor. Ego in test. mon. feci. c. 1.
cap. 51.* Sed hæc sexus celatio siue abusus ad thema præsens, ut diximus, non
spectat, solum hoc in consideratione est, quo sine de aliter sine rea scitu-
6 mentita fuerit. Voluntas † enim & propositum distinguunt maleficia. *l. 33.
ff. de furt.* Experientia sepe numero probavit, ut quo licentiores cum viris
grassarentur feminae, inde virili togâ vel veste indutas fuisse, & contra.
Quod siquidem constiterit, indicium prægnans & vehemens hinc subornat
7 contra reum reanvè, quæ sexum virilem falsò professâ erat. Sic † Wueber-
ga Anno 1612. sortum nobile virili habitu aliquot menses colabavit sta-
diosius Veneri operari dantibus, sed dolo & fraude palam detecta, mulier à
paucis plebeis intercepta in rivum, qui civitatem transiit, missa & aliquoties
submersa, tandem aufugit, & paulò post in vicino Torga oppido, laqueo
strangulata fuit. Adduci hic potest exemplum scandalosum Johannis VIII.
meretricis verè Apocalypticæ, de qua *Johan. Wolfart. in test. mon. feci. ubi veri-
tatem historia tot tantisque auctoritatibus evincta, ut qui inficeretur factum,
ipsam veritatem oppugnare videatur, Bellarmin. in loc. de Joanne hoc ostendo,
an: Joannam mulierem administrasse sacra, Constantinopolitanam tempo-
re Joannis VIII. præfulem, qui rumor, cum increbuisse, pervenissetq; Ro-
mam Joannem illum VIII. scripsisse Constantinopolim, malè audire Eccle-
siam*

ham Grecam ob sacra administrata à muliere. At quia passim dissensiones
erant, de primis inter hæc Ecclesias, hæcille & scriptis divulgasse Gre-
cos quod ipse Joannes VII. Leulier esset mentis sanus. Et tunc, quod scilicet
Necrotariis an fuissent præules Romani ante Joannem VII. non ut ibi
cangeatur Papa, an mas sit vel feminus, sed alia de causâ honestiori, deo. Sed
hæc de etiam illis.

Carcerum in salior execrabilis est, quoties vir letum calani dactoni
adcedat, vel se comæctat, medicamenta usurpat, habui fecerit vel in-
ter virga latus de Veneris nefanda exercenda causa turpiter vertatur, vel ut,
quod peius, laci indocui veste muliebri committat, quod perpetrare, si viri-
litas laborum præ se ferat, haud possit. Hæc fraudes sceleratæ & datonuse sit
indoci ad totum producant de meretur: In tantum, ut quæque vestes se-
nat congruentes, non tamen persone † statu contententes iure prohiben-
tur, dampnentur, *l. 12. §. de in p. Siquidem enim mulierem honestam quis*
appellat em meretricem vel comitem abditocis ejus, quæ veste meretricis
tegebatur, si inde in iustitiam haud tenetur, prout idem in elenco receptum
est, ut si vestis alii incedat, ac subinde plagi exceptus fuerit, percussor non
incutatur in consilium bonum, c. si quis sua dicit Diabolo, &c. quando minus pec-
cabit iudex, veste indecenti indocui in carceres mittens, & concurrentibus
indocui ad cognitionem deproperant, Dilecti d. l. 10. §. de stat. h. om.

Quantum & vestimentis † quindoci indici partu delictorum, quan-
quam latus velum non accesserit, *Perr. Roz. in d. l. 10. §. de stat. h. om. 137.*
Fuit Claudia virgo vestalis non aliam ob rem impudica credita fuit, quæ
quod opus illud non esset, ita ut ad repellendam hominum opinionem † in
mirando memore hie et sum opus, quæ Claudia singularem secuta virginia-
tem mulieris velum mulieris comprobavit. Sic postrema virgo Vestalis in
Gloria et illi pudora incurrat, proinde, seculata & absoluta fuit. Minu-
ta elapsa vestis ob- legantem plus e qua cultum incertis accipit de da-
mna fuit. Aliqua volens de corpore de ornandi cum damna non solum in
more celum quoniam fuit, ut † volere est in *l. 10. §. de stat. h. om. 137.*
Scilicet de f. Om. al. mulierem quidam de decemem testamento caule, in fer-
ti fili. cum fuit, ut, *l. 10. §. de stat. h. om. 137.* *l. 10. §. de stat. h. om. 137.*
Libet & propter hie potampet de f. *l. 10. §. de stat. h. om. 137.*
Zalencom † leges ut *l. 10. §. de stat. h. om. 137.*
fille latus indocui mulierem cum non de f. *l. 10. §. de stat. h. om. 137.*
contenit, *l. 10. §. de stat. h. om. 137.* *l. 10. §. de stat. h. om. 137.*
Pro-
tutandoci amonorum amonorum concul. *l. 10. §. de stat. h. om. 137.*
In *l. 10. §. de stat. h. om. 137.* *l. 10. §. de stat. h. om. 137.*
qui non
non hie merent, quibus pudore hie de f. *l. 10. §. de stat. h. om. 137.*
cultum se continerent, sed & quæ potampet de f. *l. 10. §. de stat. h. om. 137.*
indocui meretricis, summo latus de f. *l. 10. §. de stat. h. om. 137.*
abacrent, nullam quippe tam
profligata mulierem repertam, quæ latus de f. *l. 10. §. de stat. h. om. 137.*
indocui meretricis, summo latus de f. *l. 10. §. de stat. h. om. 137.*
abacrent, nullam quippe tam
profligata mulierem repertam, quæ latus de f. *l. 10. §. de stat. h. om. 137.*

qualis cause cognitio super notorio procedat iuxta illud: Quod notorium ¶ 2
 & sententia per patris ambulet & dicantur, Idemque operari notorium, quod
 sententia ipsa, *de pref. & l. si cum. ff. de his qui sui vel alieni per. sent. Bald.*
idem in l. si per. ff. de Episc. & Cler. Innoc. in c. si quis, de offi. deleg. Baldus
in l. si maritus, ff. de donat. vel. et. n. r. hinc intrusus notorie in beneficium, eo
hanc sententiam nec audire ipso habetur, Innoc. & Host. in c. si supra, de rest. spol.
 ratio est, quia ¶ notorius magna & totis dicitur, Phil. Post. *conf. c. n. 23.* 3
 admodum magni & vehementis. Socin. *confil. l. 2. col. 6. ad r. ut si iudex*
 ¶ procedens Synodus in iurisdictione auferret, presumatur omnino que- 4
 rationem tunc, qua de ipso sparguntur, *Idem in l. consilium, ff. de Afflictionib. Sic*
 patet liberosum presumatur, eo tempore, quo mulierem domi habuerit, na-
 turum, *Part. d. loc. n. 11. ubi dicit, quod in notorio appellatio recipi non*
 debeat, & quod nec testes nec iudices super notorio audiantur, in tantum,

ut qui iudex super ¶ notorio sententiam ferre non nihil tergiversetur, ex syn- 5
 dicali conveniendus sit, *Part. de Put. in re. Synod. pag. 96. in c. est.* Sed hæc de
 alia necumque se habent, partem vel nihil litigium adversus communem
 eamque receptionem Dd. sententiam, quæ vulgo recteque placuit, nempe no-
 torium pro sententia nequaquam habendum, *Bald. in l. si maritus, ff. de donat.*
inter vir. & uxorem, & ad r. c. ad uxorem, Clem. 1. de testat. Statuit, quod in no-
 torio ¶ pars citanda sit, ne sententia de facto pronuncietur. Nam quoniam 6
 peccatum & lapsus Adam primæ parentis notorius & indubitatus esset, cita-
 tur tamen nihilominus antequam damnaretur, quod exemplum Dd. hic so-
 lem quodvis allegare. Part. quod notorium ¶ indicium solummodò 7
 genere ad totam sufficiens, nec probationem plenam nec sententiam,
 capitulæ quod idem Bald. in d. l. si maritus, *ff. de heredit. vel. Matil. in rubr. Cod. de*
prob. n. 117. ubi dicit, licet ex indicio indubitatus possit deveniri ad condemn-
 nationem absque alio probationibus, curiam tamen melius que sustinetur est ¶ 8
 pars, qualem habet alia probationes, quam indicio indubitatus, in notor-

quia consilium nec per se requirit. Neque obliat *affine, l. de pref. n. neg.*
l. 6. de his qui sui vel alieni per. sent. Bald. in l. si per. ff. de Episc. & Cler. Baldus
 ¶ si iudex adhibens, hanc probatur, quod ex pluribus factis ma- 9
 nifeste apparet. Quoniam enim per iudicem protestetur Salomon Rex ma-
 xime acquiescit, *in d. l. si iudex, ex collaboratione viri & uxoris natam prolem*
 pro legitima creditur esse, unde tamen non excluditur sententia conde-
 matoria, plane Salomon Rex ex consilio potius iussit, neque quod si-
 mulavit, ad consequentiam trahendum, punit etiam *d. l. 6. in finem filia-*
 tionis & honorem conjugum, ut talem facere non potest regulam, *l. 16.*
ff. de l. Ceterum quod ex iuribus, l. 1. in fin. l. de probat. & l. si qui ad-
mir. ff. de adul. dicitur, posse ob violentas presumptiones ferri sententiam de-
heretionem, in casibus adultæ, si iudex aliorumque criminum occultorum.

ubi probationes directæ raro vel nunquam dari possunt, solummodo locum habet, Marfil. in d. rub. de prob. num. 218. & seq. Deniq, quod glossa in l. si quis extraneus, §. sciendum, ff. de acquir. hered. ait, præsumptionem vehementem haberi pro ipsa veritate, de civilibus non capitalibus causis, ubi de vita & sanguine hominis agitur, c. ubi de elect. in 6. metitò explicari & intelligi debet, juxta Marfil. in d. rub. num. 219. hinc Abb. in c. auditis ext. de præscrip. ait, quod ad condemnandum reum non sufficiant argumenta vel iudicia, quantumcunq, urgentissima etiam si sint ratio, quæ mentem iudicis adeò cor- arctent, quod aliud credere non possit. Et quod etiam dicebatur appellari non posse ex notorio, recipi nec testes vel accusatores, id in specie stringit & con- cernit causas adulterii, ubi præsumptiones juris & de jure instar probationum sunt legitimarum & solennium, quæ ibi notorium est, i. ex l. eo dicuntur juxta l. 34. C. de adult. Et sanè ad quid accusatore vel testibus, ubi vel denunciante fama, vel præsumptione juris & de jure, locum probationis ordinariæ tenen- te, proceditur, opus est? Dd. in l. 39. C. de adult. 21 in l. si error, ff. de peric. eur. ubi præsumptiones juris probationes liquidissimæ dicuntur: Sed quantum de no-
10 torio pro subjecta materia latis: alias ¶ notorium dicitur vel juris vel facti, Cumia super tit. cap. 4. num. 2. & 4. Mascard. de prob. conel. not. num. 1. No- torium juris duplex esse scribit Scharff. Quoddam enim oriri ait ex his, quæ aguntur in iudicio, quædam exactibus extrajudicialibus, quando jus aliquid vehementer præsumit, conf. 8. cent. 3. Bellon. Tholot. in tract. de deñ. & ab- solv. in 2. univers. pag. 706. notorium juris esse dicitur, de quo canonice ali- quis fuit condemnatus, vel in iure confessus, vel per legitimas probationes convictus. Notorium facti, cuius testis est populus, & dissimulationi vel in-
11 ficiationi non est locus, gloss. & Dd. in cap. pastoralis, extr. de seni. & re judic. Porro notorium à manifesto distinguitur, quia hoc probari debet, illud non
12 utiq, Scharff. d. loc. debet tamen allegari ¶ notorium, Marfil. in d. rub. num. 201. Mascard. de prob. conel. 1107. & seq. Mandel. de Albiat. conf. 318. num. 13. No- torium facitur tria regulariter: 1. Instrumentum, cap. 2. de conf. Scharff. cent. 1. conf. 59. Surd. conf. 214. num. 18. Lancellot. de arbitrat. part. 3. cap. 24. §. 1. num. 86. Menoch. in trad. recip. poss. rem. 1. num. 194. 2. Res iudicata, Bart. in l. 1. ff. de nov. oper. nunciat. num. 8. et 7. evidentiæ facti, d. l. 6. ff. de bu. qui sui vel al. iur. sunt, Gall. observ. 16. num. 7. ubi ait, quod citatio notorie nulli citatum
13 non ardet, l. 1. §. 1. ff. de quæst. in 6. & nullitas ¶ notoria possit opponi in puncto executionis, ad impediendum sententiæ litem effectum, Clem. 1. de re
14 iudic. Sic notorie ¶ doctus non debet, si vult doctorari, in Collegio exami- nari, Abb. in cap. consuetudine, l. 1. de appell. Sed hoc ab consuetudine vel sta-
15 tuto receptum est, obtinere debet, adeò, ut doctorandum ¶ nedum sufficiat examen unum, cum quis bene dicere semel possit magis fortuna, quàm peri- cia, unde victoriæ palma nemini offerenda est, L. omni, in ver. b. forum. C. de præscrip.

prescriptio 40 annor. hinc vulgo dicitur: quod unus actus ad probationem con-
fessionis & absolute virtutis habet fit factus: Una hirundo non ver facit, Bal-
dassar l. q. 2. ff. de leg. 1. §. C. de his poss. cont. tab. de rexi. m. l. 3. C. de athlet. lib.
ro. tit. quod Athletarum victoris vrbis non mereantur premia nec hono-
res, ubi Bartol. de iud. Tiracuell. de pro. cons. 31. num. 164. & in trall. de ll. con-
turb. gl. 2. l. 16. r. 107. ubi statuit, quod examinatus, adeoque doctorandus
in sacrosanctis pro Doctore habeatur, Bald. in l. qui indegrus, ff. de sen. Socin.
cons. 7. anal. 2. l. 4. Middelendorp. de Academ. lib. 1. cap. 7. Petr. Herg. quest. 17.
num. 1. p. 1. Petit de Leinahey, in trall. de Doctor. & ut privileg. part. 4. n. 3. &
l. 8. in 2. de hoc sequitur, quod prior ¶ Licentiatius preferendus sit Docto-
ri postea promoti, Tiracuell. loc. argum. l. 1. Cui cons. lib. 12. Azetlin in §. qua-
dam. l. 1. 11. versumora de que 9. sequunt. luffe de arb.

Præterea notandum quod in iuramento confessio patris in iudicio, cap. olim, de
iur. iur. cap. vestra, de testib. c. i. cum similib. additur per Grammat. de iur. in
nom. l. 2. de iur. iur. nom. 18. Thom. Terran. de iur. Pen. 26. nom. 2. h. 2. quod in
causa criminis debet probare in valere, dicit Bartol. in l. scriptum, ff. de iur. &
iur. iur. c. 1. vel l. C. de iur. iur. c. 1. March. de Aff. in de iur. de iur. de iur.
c. 17. et habet hoc additum quod licet de adulterio regulariter officio iudex non
utatur, quod tamen id fallat, si quidem crimen sit notarium. In causa civi-
li confessione iur. iur. debet facta notarium et non iudicem, ubi facta conclusione
in causa, quod in cap. significavit, de testib. Hoc notandum cum pulchra erit, ut
quædam reus propter unum aliquid delictum capitur, captusq; torquetur,
causatur in alterum, ut qui de adulterio coactus fuit vel homicidium sub
questione faciente, inde notarium non minus eum quod furtum vel adu-
lterium, sed simplex quoddam indicium ad formandam inquisitionem super
hæretico, vide March. de Aff. in d. de iur. de iur. c. 17. in fine, vide cap.
ubi notatur de l. 1. in d. de iur. iur. c. 1. et de iur. iur. c. 1. et de iur. iur. c. 1.

CAPUT XLII.
DE INDICIIIS, VITI ET MENDICIIS.

- | | |
|---|--|
| 1. <i>Asperula cynosuroides</i> L. var. <i>officinalis</i> L. | 7. <i>Asperula cynosuroides</i> L. var. <i>officinalis</i> L. |
| 2. <i>Asperula cynosuroides</i> L. var. <i>officinalis</i> L. | 8. <i>Asperula cynosuroides</i> L. var. <i>officinalis</i> L. |
| 3. <i>Asperula cynosuroides</i> L. var. <i>officinalis</i> L. | 9. <i>Asperula cynosuroides</i> L. var. <i>officinalis</i> L. |
| 4. <i>Asperula cynosuroides</i> L. var. <i>officinalis</i> L. | 10. <i>Asperula cynosuroides</i> L. var. <i>officinalis</i> L. |
| 5. <i>Asperula cynosuroides</i> L. var. <i>officinalis</i> L. | |
| 6. <i>Asperula cynosuroides</i> L. var. <i>officinalis</i> L. | |

10. Cyngari non tolerandi.
11. Cur Cyngari ita persequari coguntur?
12. Exponitur l. un. C. de vol. m. c. d.
13. De monachis mendicantibus quid statuendum?
14. Retiratur dictum memorabile Henrici I. V. Regis Gallorum de monachis mendicantibus.
15. Indicium Aene Sylvi de solibus monachorum.
16. Monacho quo pacto matrimonium concedendum?
17. An Iudas proditor Christi adhuc vivat, monachum agat?

18. Mendicantes Romani pro haustu vini in Anglia dederunt indulgentiam.
19. Plura alia de mendicantibus sunt mirabilia.
20. Monachi non possunt mutare ordinem sine singulari Papae recepto.
21. Mendicantes ad alios ordines transire, si non possunt promoveri in Doctorum Theologiae, vel in quocumque Licentiatum vel Baccalaureum esse possunt.
22. An fratres Teutonici ordinis sint religiosi?
23. Monachi pro meritis habentur, qui impetunt baccalaureatus, uti prope omnes continentia.

PRæterea indicium ad torturam facit suspecta mendicantia, Petr. Heig. *quest. 27. lib. 2.* ubi ait: quod mendicantes ex eo quod mortuum simulent, & subinde falsis diplomatis & literis utantur, fustigatione vel relegatione debeant coerceri idque exemplo Atheniensium, Egyptiorum & Chinesium, Steph. *de jurisd. Græc. c. 15. reform. polit. recess. de anno 1530. in 9. Don. Bertierni* disponit mendicos validos haud tolerandos in Imperio imò puniendos eosdem esse, idem sancitur *Ord. Cam. August. de anno 1505. in 6. Don. Bertierni* & *recess. reform. polit. August. de anno 1548. 5.* Don. Bertierni *de Es* soll niemand zu bertien gestuelt werden / der nicht mit Schwadheit oder Schrechlichkeit seines selbes beladen vnd des nicht noturfftig sey. Idem de mendicorum huius jam pubertati proximis refultat indicium, *arg. d. d. r. com. 4 sit. Imperii cit. loc. de rationibus, Schafers Narren/minnis, 1 scuris, verficiatoribus, cantoribus, saltatoribus & saltatricibus idem statuitur, d. imper. recess. cit. loc. Petr. Denais, de jur. cam. reg. 188. pag. 101. 169. & 219. 3 pag. 111. De medicis & circulatoribus agitur quoque in prædictis huius locis passim & *consuet. Car. V. art. 13. 4.* ubi dicitur debere in medicos huiusmodi serio animadverti. Ejusdem facinoræ medicorum nostro iudicio & hic mentio, *in l. 3. ff. de ext. cogn. ubi medicus, quo reger possit, possessiones suas quarundam rerum sibi donaret, per adversa medicamenta plane exerceat, alias iure prohibetur, ne & medicus cuiusque sic qualitas, horum morbis manifestet* *7 agro, cap. 15. ext. de parr. Chyrurgus & quoque interdicitur ne venam secet* *8 membrum hominis, in cuius signo luna & existit, l. 7. ff. de i. ad l. Aquil. in l. 1. ff. de i. ne chyrurgus ab his locorum homines tondent. Accidit & referente* *Mela ibidem, ut cum quidam pila luderet, vehementiusque tam in tonsoris mantis os impetulo deperceret hominis, quem Chyrurgus vel alius quidam* *10 tondabat, gulam præcideret, &c. De & Cyngari idem statuitur* *imp. recess. locis supra allegatis cum p. r. v. reform. polit. August. de anno 1543. promulgata* *ibi:**

ibi: Derjenigen halber so sich Zigeuner nennen / vnd in den Landen herum
ziehen/gerieten wir allen Churfürsten / Fürsten vnd Ständen bey den Psich-
ten damit sie dem Reich verward / ernstlich vnd wollen / daß sie hinsiro diesel-
ben Zigeuner/nach dem man gläubliche Anzeige hat / daß sie erfahrene Verriä-
het vnd Aufspäher seyn / vnd der Christen Land dem Türcken vnnnd andern der
Christenheit Feinden verfundschafften / in vnd durch ihr Land nit ziehen/ han-
deln noch wäueln lassen / noch ihnen deßhalb Sicherheit vnnnd Besetz geben/
vide Johan. Jacob. Speidel. in metab. histor. polit. lit. 2. num. 6. verb. Zigeuner.
Theodor. Kemtingt de R. S. & E. lib. 2. class. 1. cap. 7. num. 13. Interrogati ¶ 11
Cyngari, cor ita peregrinentur respondent? majores suos, beatæ virgini ac
despatæ Mariæ. cum in Egyptum fugere cum puerulo ac Josepho coacta sit,
hospitium denegalle, inde se jam sustinere tam dura exilia justo Dei iudicio
Camer. 1. med. hist. inc. de cyngaris.

Sed ad mendicos ¶ redeamus: de mendicantibus validis peculiaris est ¶ 12
lit. in l. lunc. quæ est Gratiani & Valentiniiani & Theodosii ad Sever. P. V. C.
de mend. valid. lib. 11. ubi Severo mandatur inquirere in mendicantes, an inte-
gritate corporis & robore annorum adhuc valeant nec ne? ne scilicet mendi-
cantes validi egenis & vere miserabilibus personis panes subtrahât, vel specie
de pretextu mendicitatis enormis celestis vel perpetrent delicta, Joh. Wolff.
1. tom. 2. lect. memor. pag. 277. ubi et Aventino mendicitatem delictum & for-
tioris de turpius esse evincit. Cæterum sæpenumero per simulatam mendi-
cantem inhumane proditores, incendia, explorationes, rapinæ, latrocinia,
furta committuntur, ipsa experientia, quæ rerum omnium Magistra dicitur,
in l. omnium. lib. 1. de falsis. latis superq; docuit, ut merito submirandum sit,
cur imp. Romani istius in mendicos ignotos accuratiori, quam par, indagi-
ne non inquirant, & quod detestandum, tantam colluviem mendicantium
transiens Francofortensem instantibus tolerant, eisq; quali salvo condu-
cto ex omni alle inuictis, tantam indulgeant & conniveant, quod ipsum
aliquando inter gravamen publicum allegatum fuit à proceribus imperii in
Comitiis & exprobatum Episcopis, teste Wolfio d. tom. 2. pag. 392. ibi: Quin
reperitur etiam abusus circa mendicabulum, dum non inspectatur ante in
mendicos publicos, valide sint, an invalidi, quam permittitur pulsare ostia.
Inexplicati admittuntur & inter hos sæpenumero proditores. Veros paupe-
res, qui aut moriantur medicare coguntur, portis civitatum prohibere, aut for-
te ingressos excludere, non Christianum sed Tyrannicum est. Idem de ¶ mo- 13
nichis mendicantibus sentire sine scandalo & impietate licet, Pogg. Floren-
tin. de miser. humane condit. lib. 1. pag. milia 39. late & scire, scilicet qui haud
impar fato molesti sunt S. R. I. voni, quod profitentur custodes irreligiosi,
de quibus illud Ungerdoeffii: Das Römische Reich liege in den letzten Zü-
gen vnd schreye El / El / dessen Unterhaltung niemand anders den Pfaffen
Cc vnn

- 14 vñd Münche allermeist zugenieffen / hinc rescriptum Henrici I V. ad Gregor. VII. qua monachorum ꝑ ignavam multitudinem taxat, quam nihilominus, etsi manibus non laborant, ad pecuniam pervenisse, pecunia favorem, favore ferrum, ferro sedem pacis turbasse, & de sede pacis, pacem mundi fregisse attestatur. Et refert Wolff. *p. 1. l. 1. memor. p. 36.* plures sacri ordinis viros jam dudum statuisse de rebus fore Rerumpublicarum, siquidem Monachi otiosi passim non relinquerentur, existimantes monachum, qui manibus non operetur nec labore, prædoni similem esse. Ut nec immeritò Imp. Valens ex eremis aliquot millia monachorum extracta Barbaris trucidanda objecerit, eo in prælio, quo adversus Gothos conflixit, Andr. Alciat. *in annot. ad Cod. de jure fisci. pag. mihi 196. vide cap. 54. & Sixtin. Senens. in bibl. S. lib. 6. annot. 317.* ubi tria solummodò monachorum genera ad labores non cogenda, contra Augustinum *de oper. Monach. c. 17. tuetur.* Quapropter quoque ꝑ Aeneas Sylvius ob causas quidem magnas Monachis cæterisq; clericatus ordinibus matrimonia fuisse ademta, propter majores tandem eis restituenda, ut laborent discantq; cum sudore vultus familiam sustentare, Id. Wolff. *d. p. 1. pag. 163.* Unde & hoc statutum legimus, quod ꝑ Monacho pro re nata permitti debeat exeundi monasterio, ut ducat uxorem procreetq; liberos, atq; dehinc redeundi ad illud. Videatur idem Wolff. *d. p. 1. p. 504.* Sic Diaconis diligentioribus quondam permissum est ducere uxores. Id. p. 190. ridiculum verò hoc, quasi Judas ꝑ proditor Christi adhuc vivat monachumq; ordinis, ni fallor, mendicantium agat, refert idem ex priscis script. Wolff. *p. 1. pag. 159. & Greg. Tholos. in tom. art. mirab. tom. 4.* Item quod Moyses adhuc vivat & victurus sit usq; ad tempus Anti-Christi, in quo simul cum Helia occidetur, Hilar. *in Matth. 20.* Sixt. Senens. *in Bibl. S. lib. 6. annot. 91.* Porro quod Johannes Evangelista vivat nec mortuus sit, Idem Sixt. *annot. 93.* vana & superstitiosa Patrum somnia contra S. S. Scripturam, uti & hæc de Judæ interitu Papiæ, Johannis discipuli, attestantis: Ad magnum impietatis exemplum in hoc mundo permanisse Judam, in tantum ipsum tandem corpore inflatum, ut progredi non possët; eumq; in via curru levi compressum, ut medius rumperet & effunderet intestina, Oecumenius *in collecta. Ad. Apost. scriptum reliquit:* Intumuisse toto corpore Judam, palpebras quoq; sic tumuisse, ut lumen videre non possët, membrum genitale omnem superasse obscænitatem & magnitudinem: Porro in vermes in corpore natas, quæ vivum corroderent, post multa demùm tormenta in prædio suo mortuum, ex fœtore prædium desertum permanisse, & non habitatum usq; in hodiernum diem, & neque ad hoc usque tempus locum illum quenquam præterire posse, nisi obturatis manu naribus, Sixt. Senens. *d. lib. 6. annot. 222.* Sed ad Monachos redeo. Cæterum mendicitas hæc peperit quoque incommoda: ut
- 15 mendicantes ꝑ Romani in Anglia aliquando pro cæna, pro potu vini dederint in-

cint indulgentias, quibus instructi fuere, nec non pro lusu pile, pro ample-
xu, & actu Venereo, idem Wolff. pag. 874. scribit idem d. p. i pag. 921. quod
collectoribus Germaniæ, pecunia indulgentiarum magni ponderis furto
suscepta fuerit, & quod fures adjuverit Sathan † in forma hominis ignoti & 19
canis. Idem habet pag. 917. quod monacho datus fuerit equus, ut peccata mo-
ribundi in se reciperet, sacerdotem funus prosequente, in medio templi
rursus retractum, factumque in templo magnam voraginem, & evanuisse
monachum, &c. Sed hæc citra injuriam ordinis scripta sunt, de quo prote-
stamur.

Jure † Canonico statutum esse apparet, ne mutare possint ordinē men- 20
dicantes ad religionem S. Augustini, Benedicti, vel alterius ordinis transitu-
ri sine lingulati Papæ reſcripto, quanquam Carthusiensium professionem
recipere possint, text. in extr. viam ambr. caput. de reg. in extr. comm. Egid. Bel-
lauer. cons. 31. quando igitur minus ad statum secularem redire eis licebit aliis
mendicantes † ad alios ordines translati non possunt administrare officia in 21
illa statu novo, cap. querendum, de cler. in 6. Petr. Rebuff. de benef. pag. mibi
41. imò si dispensatione officium obtinuerint, non tamen inde vocem nec
locum consequuntur in Capitulo, cap. licet, de reg. cap. 1. 21. quest. 1. prout &
hoc receptum est in hujusmodi religionis, ne possint promoveri in Docto-
rem, nedum Facultatis Theologiæ, undò nec tutelam gerere. Licentiati vel
Baccalarii, Rebuff. in praed. benef. pag. 412. quanquam hæc sententia displi-
ceat Ambrosio, lib. 1. annu. ordines mendicantium supra omnes gradus & di-
gnitates evadens ac evincens. Ipsum Messiam & Apostolos mendicantes
fuisse, Messiam coactum fuisse mendicare: " ut satisfacere pro superbia &
perlantia nostra: nus enim capueramus arroganter cibum non nostrum, sed
prohibitum. (quod quoque assidue facimus) ipse quod suum erat submisit
& humiliter perit quasi alieno. " ut humilitatis nobis præberet exemplum,
& edomaret superbiam nostram: addens Christum mendicasse locum, ubi
Pascha cum discipulis celebravit, mendicavit asellum, quo urbem sanctam
inventus est, à Zachæo mendicavit hospitium, à mulieribus victum, Luc. 12.
13. & 3. Thom. Cajetan. in Math. cap. 3. explodit hanc sententiam, quam ab
Ecclesia olim damnatam fuisse adferit idem Ambrosius. vide Sixum Senens. in
Biblioth. Sanct. lib. 6. annu. 182. De fratribus † Teutonicæ Ordinis quæritur, 22
an sint religiosi, & copius ostendit gloss. in cap. quia, de cler. domib. comparat
eos religionis domibus, & religiosos eos appellat Panor. in cap. quamvis, de
decim. Alber. de Rolare eos religiosos esse dicit proprios, quia vovunt tria
vota: Obedientiam, paupertatem, & continentiam, Signorelli. de homicid. in
reper. authent. ingressi, C. de SS. Eccl. refert, quod quatuor præcipue hic statos
pre se ferat: " ait, status est religiosus, quia nihil habent proprii, ut fratres.
" Clericalis, quia non possunt habere quid proprii, sed in communi, ut mo-
nachi

nachi vivunt. ^{3.} dicit, in proprio quidam nonnihil habent, & nihil in communi, ut fratres militiae S. Mariae, & S. Francisci, & putat eos esse de fraternitate aliqua, l. sacrosanctam, l. quis presbyter, C. eod. tit. ^{4.} subdit, quod possint habere proprium & in communi, ut sacerdotes Confer Theodor. Neinsingf de regim. secul. & Eccles. lib. 3. class. 2. cap. 3. num. 40. & seq. Polydor Virgil. de in-
²³ vent. rer. ait: quod si quidem fratres sint, non verò monachi, Gylman. tom. 2. in decis. Cam. pag. 342. non mortui, uti finguntur monachi, l. 56. C. de Episc. & Cler. qui sic mortui saepenumero imprægnant, cap. sicut, ext. de homicid. etiam proprias commatres, cap. 18. q. 3. Prosp. Farinac. de testibus, lib. 2. tit. 6. quest. 61. opp. 14. num. 133.

CAPUT XLIII.

DE INDICIIS, QUÆ EX EGESTATE ET PAUPERTATE DESCENDUNT.

SUMMARIUM.

1. Paupertas deplorata indicium parit questionum.
2. Quis propr. dicatur pauper?
3. Rex, Comes, Regno & territorius suis spoliati dicuntur pauperes.
4. Pauper dicitur, qui non est solvendo neq; dotare filias potest.
5. Pauper in pluribus equiparatur infami.
6. Examinatur Marsili. sententia super hac questione.
7. Correcta legis ratione & lex ipsa censetur correctæ.
8. In teste non tam fides quàm divitia requiruntur.
9. Examinatur sententia Alexandri in hac questione.
10. Pauper re & animo quis dicatur?
11. Si pauper incipiat illico ditescere, qua inde oriuntur indicia?
12. Indicia paupertatis etiam contra nobiles pauperes stringunt.
13. Quis nobilis pauper dicatur?
14. Nobilis pauper arcendus à muneribus & officiis publicis.
15. Qui disputat de nobilitate sine pecunia, disputat de nobili stercore, ubi de nobilitate Arcadum & Atheniensium ficta disseritur.
16. Nobiles facile contemnunt plebeios virtuti deditos.
17. Nobilitas literis parva ad heredes transitoria.
18. Doctor an præferatur nobili?
19. An verum sit quod lasi n scribit, nobilem urbanum digniorem esse nobili rustico vel rurali.
20. Recensentur dicta quadam admonentia, ne sub specie paupertatis rei injuria vel vis fiat.

Paupertatem & indicium falsi, corruptelæ & rapinæ generare statuit Arnold. de Reig in th. jur. p. mihi 349. num. 51 intelligitur autem hic & pauper qui propriè sic dicitur, id est, qui in bonis non habet florenos 50. arg. l. nonnulli, ff. de accus. non qui laborat malis moribus, de quo diximus supra per aliquot capita, nam & is quoq; pauper dicitur, Alex. consil. 209. num. 3. volum. 6. Gail. 2. observ. 95. num. 19. licet paupertatis definitio judicis arbitrio ut plurimum relinquatur, gloss. in anth. C. unde vir. & uxor. Covarruv. var. resolut. lib. 2. cap. 6.

cap. 6. num. 8. quò tendunt auctores, quos affatim citat Willhelm. Antonii in
re. de rescript. marar. conclus. 443. 17. quandoquidem quis pauper etiam dica-
 tur, tamen si plus ultra 50. florenos possideat, inspecta nempe conditione &
 dignitate hominis, qui egenus est, vel pro egeno vulgò habetur, Anton. Pe-
 regri. *consil. 41. vol. 1.* Sic Rex suo modo dicitur pauper, Cæsar Bartz: quem
 refert & sequitur Reig. *d. l. dux*, comes, nobilis territorii & bonis spoliati,
 Bartz. *d. loc. exul*, imò & artifex, qui præter artificium nihil habet, seque ex
 artificio sustentare tenetur, dicunt pauper, Bartz. *decis. 69 n. 43.* Deniq; pau-
 per & etiam dicitur, qui solvendo non est, §. *sed neq;*, *Novell. de fidei*: neque
 nutrire liberos, elocare & dotare filiam potest, vid. Matth. de Afflict. in *decis.*
Napul. decis. 179. Porro pauper & in hoc infimi comparatur, quod utrique
 denegetur facultas accusandi per rationem: quod præsumantur citius cor-
 rumpi posse pecunia, qua pauperi & egent *gl. in rub. C. qui accus. non possunt.*
Spec. in tit. de accus. §. 1. et vers. item excipitur: quæ sententia Marsilio displicet,
 inde quod accusator se subscribere teneatur, nemo autem existimandus
 est tanta infamiae, ut accuset, quem probationibus sufficientibus hauri scit &
 convicturum, Marf. in *§. diligenter*, nu. 208. Sed nec hæc opinio stringit, sub-
 latâ nempe subscriptionis illius consuetudine: cessante itaq; ratione, cessabit
 quoque dispositio legis, vel ut Everhard. loquitur, correctâ ratione legis et-
 iam les ipsa correctâ & censetur, in *cap. in loc. d. cessat.* Sequitur ergo, quod
 sententia glossæ & Speculatoris, non obstante allegata ratione, inconcussa ra-
 tiq; persistat. Eadem quæ ad accusandum non admittit pauperem causa præ-
 stat, ne testimonium dicere possint, quoniam non tam & fides in teste spe-
 ctetur quam facultas divitiarum, *l. testium, ff. de testib.*, sæpe hominibus ob
 inopiam ad falsi consilia inclinantibus, eleganter itaque Callistratus *d. l. te-*
stium, ff. de testib. inter cetera, quæ in testium persona explorare oporteat, il-
 lud notat, locuples an egens sit, ut lucri, inquit, causa quid facile admittat.
 Nam Sophocles Orestes ait in electra: hoc habet vitium paupertas, quod do-
 ceat homines sua indigentia malum, Petr. Roiz. in *decis. lit. decis. 4. num. 216.*
 Sed instant hic Jafom. in *fidejussor. ff. qui fideiuss. cog. Alex. consil. 61. vol. 1.* Ruin.
consil. 158. num. 27. vel padescentes, non & secus ac senes & valetudinarios
 cogendos esse pauperes, ut testificandi gratia se iudicio listant, *c. si qui testium,*
de testib. R. committi fallaciam secundum quid. Quæ enim testem propriè
 repellit à testimonio, est necessitas ipsa juris, cum enim testis falsum dicens
 damnatum quoq; relatare teneatur ei, quem falsâ deponendo læsit, *c. 1. ubi gl. f.*
et Abb. de testib. Sanè si pauper est & inops, refundere nihil potest ætioni, re-
 pellitur ergo ut non idoneus, exemplo fidejussoris parum idonei & non sol-
 vendo existentis, *Id. in l. testium, ff. de testib.* Petr. Roiz. in *decis. li. man. decis. 4.*
nu. 121. Consideratur porro & hæc ratio, quod testis facultatibus lapsus vul-
 gò præsumatur prodigalitati operam dedisse, ut verisimile non sit alienæ sub-

stantiæ parvum esse, qui suæ non pepercit, Alex. d. loc. Sanior est sententia eorum, qui arbitrio iudicis committunt, qui pauper ad testimonium dicendum admittendus sit nec ne? Alber. de Rosat. in d. l. testium, ff. de test. b. Sed hac de re infra in materia probationum de testibus dicetur aliquando prolixius. Ad indicia revertor: quod supra de paupertate indicium generante diximus, non ἀλλ᾽ ὡς sed cum micā salis, ut loquuntur, intelligendum est: si nempe pauper malis quoque moribus imbutus atq; sic pauper re & animo fuerit, aut si
 10 pauper † cœperit brevi ditescere: Videndum quoque, quibus cum versetur pauper, quo artificio, quo negotio occupatus sit, & quæ circumstantiæ aliæ
 11 hîc in considerationem venire possunt. Equidem enim † in indiciorum materia, regula illa obtinet: Et quæ nō profunt singula multa juvant, Cothm. in consil. respons. 15. nu. 170. cum aliquot sequent. Præterea quæ de paupere plebeio dicuntur, eadem in nobile quoque paupere obtinent. Qui nobilis enim
 12 mille in bonis habet, pauper † dicitur cum plebeius, è contra tantum æris possidens dives habeatur, argum. l. nepos, ff. de V. S. §. l. sed et si, §. 1. ff. de R. 7. Socin. consil. 30. lib. 4. Dec. consil. 163. Tiraquell. de nobilit. c. 20. Alii nobilem
 13 † illum vocant pauperem, qui tantundem non possidet, unde dignitatem tueri queat, Tiraquell. d. loc. n. 154. Bald. in l. si quis ad declinandum, n. 5. Cod. de
 14 Episc. & Cler. Atq; hinc est, quod nobilis † pauper æque arceatur à muneribus & officiis publicis, nempe ne egestate pressus sordibus & corruptelæ se tradat, c. 2. de testib. l. 1. Cod. de cust. reor. ubi evincitur, quod locupletiores plebei, nobilibus egenis, ordine sint præferendi in magistratibus & honoribus adipiscendis, l. refcr. de pond. muner. Bod. de republ. 3. cap. fin. p. 576. Et sanè ecquid nobilitas sine divitiis? ut Hostiens. multiq; alii haud immerito dixerint:
 15 quod disputans † de nobilitate sine pecunia, disputet de nobili stercore. Vide Lather. de censib. 3. cap. 13. in fine, & dubium non est, quin genituram, uti unicam nobilitatis idæam, quasi idolum suspicantes, stemma crepantes, tantum à nobilitate verâ soleant abesse, quantum à Lunâ Arcades, qui imaginabantur sibi, quod essent antiquiores Lunâ, inde Profelenes & Antelunares dicti, Plutarch. in qq. Rom. 76. Athenienses terrigenæ: quod non ex hominibus, sed ipsa terra stirpem suam ducerent. Proinde Plato in Menexen. de gente Attica, hæc: Eo tempore, quo tellus omnia animalia producebat feras & armenta, terram duntaxat illam adhuc sterilem, ægrestibusq; animantibus vacuam, propriè verò ex omnibus animantibus hominem genuisse, qui cæteris intelligentia præstaret, solusq; is Deos coleret, &c. vide Tiraquell. de nobilit. cap. 19. num. 28 Joan. de Pineda tom. 2. in Job. cap. 38. pag. 562. Sed ad rem: Imò in urbibus popularibus nobiles idè ab officiis quoque arcentur, ne opprimant plebejos, Petr. Gabal. cas. 4. ref. crim. Experientia enim docuit, quod
 16 nobilibus † contemptor animus insit adversus plebejos, præsertim eos, quos virtus nobilitat propria: Commune nobilitatis malum refert Salust de

Q. Me-

Q. Metello consulum. C. Marii invidente. Constat hinc, quid in trita illa questione, an paupertas tollat nobilitatem, quodammodo decidendum sit? quare de re Tiraquell. *de nobil.* passim & Guido Pap. *decis.* 41. ubi disputat, an nobilis mercenarius vel negotiator factus, perdat jus nobilitatis: De Doctore juris idem statutum esse apparet, cum parium idem sit iudicium, quem nobilitatem ad heredes transferri docet Francisc. Pfeil *conf.* 197. *cent.* 2. *nu.* 28. Quamquam non pauci opinentur, quod neque armis, neque [†] literis quaesita nobilitas propriè in heredem transferatur, nisi & ipse majorum vestigia sequatur, quod nodum consuetudine introduci posse statuit Bart. *in l. exemplo, C. de decur.* Decan. *l. f. de reg. jur.* Callan. *in tr. gl. mund. passim*, ubi huiusmodi quaestiones elegantissime & copiose pertractat. Puteus *decis.* 116. *lib.* 2. Arnold. *Reig. in th. jur.* pag. 268. ubi statuunt, quod Doctor [†] praefertur nobili simpliciter. Jalon *in §. item Serviana, Inst. de ac. num.* 25. scribit, nobilem pluris estimandum esse, qui in urbe habitat, minoris autem, qui ruri vitam in villa degat, quod ex omni alio comprobari nequit, ¹ cum expeditum sit, quod locus potius propter personam, vel jus, quod ibi redditur, sacra, quae [†] ibi petaguntur, nobilitetur, privilegis muniatur & exornetur, quàm ut ad iunctum loci inde praetogative vel dignitatis quicquam recipiat, *Da. in rubr. §. de relig. et sumpt. fun.* 3. *l. 1. de relig. dom.* ² quod antiquitus ex ipsis villis & quasi ab aratro consulares ad dictatorem vocati fuerint, cum agricultura ordo laudabilis sit. Plin. *lib.* 2. *cap.* 3. Guid. Pap. *decis.* 41. Omnium rerum, quibus aliquid acquiritur, *ayunt*, nihil agricultura melius, nihil uberius, nihil dulcius, dicere etiam nihil homine libero dignius: unde Theophrastus scripsit: *ἀγρονομία ἀνδρῶν ἡ ἀρίστη καὶ ἡ ἀβύτη.* Cyrus propter agriculturam, cui operam dedit ante susceptum imperium regionis, maximè laudatur. Torquatus, Cato non minus rurali quàm urbana laude illustres ob id inde summo opere gloriantur, quod amicis opere rustico manibus, salutem publicam stabili-
rent, quicq; modo aratorum bonum iuga reterunt, triumphales curtus retine-
rent. Callan. *ad l. ubi attestatur*, quod nobiles totius penè Europae ruri habi-
tent, & ex agricultura victum & amictum passim quaerant. Sed haec pro te na-
ta de paupertate nobilium.

Perpendendum autem est hoc in loco, indicia huiusmodi plusquam oportet, haud esse adhibenda, ne sub praetextu paupertatis patiantur innocens & iustus, cum satius sit innocentem absolvere, quàm innocentem condemnare, vel ut test. Canonici *ait*, *in c. ultra iustitia. dist. 43* propter misericordiam reddere rationem tutius quàm propter crudelitatem, hinc Marfil. scribit *in consil. rion. consil.* 45. *in fin.* Considerandum est (*ait*) quod [†] J. de C. & affinis ²⁰ & amicus sit pauper & communiter repetatur civis pro cive, non autem civis pro rustico contra civem & adversariu B. sunt cives nobiles & fulciti bonis amicis & affinibus. Ipse autem N. tollit rusticus & pauper absque affinibus & amicis,

& amicis, & si quos habeat amicos, illi pauperrimi sunt nec juvare eum possunt: nam scriptum est, quod pauper non solum in iudicio contemnatur, sed quod deterius, contra veritatem sæpe opprimatur, *c. pauper. 11. q. 3.* Recordentur autem iudices, cujuscunq; sint conditionis, quod mensurâ ea, qua mensi fueritis, alii remetientur vobis, neque enim excusabuntur dicentes, quod delicta non debeant esse impunita: Verum id est, sed inde non debet pati justus, *c. nuper. de donat. inter vir. & uxor. &c. ex tenore. de for. comp.* neq; enim discooperiendum unum altare ut aliud cooperiatur, & non est furandum, ut eveniant hona, hæc Marfil. *d. consil. 45.* vel ut Bod. 4 *de Repub. 6 in princ.* ait: Princeps rationem reddere indiciorum aliquando tenetur, qui opponere illud non potest, se suorum iudicum religionem ac fidem fuisse secutum, unde versus Marcell. Palingen. *in sagitt. p. 273.*

*Quumq; potes, miserere inopis, neq; despice egenos,
Hoc pacto acquires laudem æternamq; salutem,
Et pro terrenis celestia munera habebis:
Non homo sed lupus est, quem non clementia tangit, &c.*

CAPUT XLIV.

DE INDICIIS, QUÆ EX PEREGRINATIONE
& circumvagatione suspecta oriuntur.

SUMMARI A.

- | | |
|--|---|
| 1. Suspecta peregrinatio indicium tortura parit. | biles referuntur. |
| 2. Exempla non restringunt regulam. | 13. Quis dicatur vagabundus? |
| 3. Statutum in uno parium extenditur ad aliud. | 14. Vagabundus Emphyteuta vel beneficiarius, qualiter beneficiis privatur? |
| 4. De militibus circumforaneis quid juris? | 15. Vagabundus ubi vis locorum forum sortitur. |
| 5. Peregrini à muneribus & officiis publicis arcendi. | 16. Testis pecuniam accipiens eo ipso falsus est & poenam falsi incurrit. |
| 6. Peregrini an testamenti factionem habeant. | 17. Mulier pecunia inducta ad adulterandum an mitius punienda sit? |
| 7. Peregrini non tolerandi. | 18. Studiosi temerè peregrinantes pecuniam inde consumptam conferre tenentur. |
| 8. Peregrinus non est, qui Reipubl. causa peregrinatur. | 19. Studiosus vagabundus non gaudet privilegio scholarum. |
| 9. Qui religionis vel voti causa peregrinatur, peregrinus non est. | 20. Mercator vagabundus non gaudet privilegio mercatorum. |
| 10. Vagabundus Imp. Romani civis peregrinus non est. | 21. De clericis non residentibus notabilia. |
| 11. Inquirendum tamen in vagabundos. | 22. Mulieres peregrina, ut plurimum sunt meretrices. |
| 12. Historia quadam hic aliquot memorabilia referuntur. | |

Suspectas † peregrinationes ad varia scelera & delicta indicium parere probant, *recess. Imp. refor. polit. Aug. de anno 548. & de anno 1500. & de anno 530. quæ*

370. quæ constitutio licet de Cyngaris propriè loquatur, dubium tamen non
est, quin ratione & mente, quæ legum & constitutionum vis, & *et cetera* pro-
priè, vel ut vulgò dicimus, anima est, *l. scirell. ff. de ll. sua dispositionis*, quoscun-
que peregrinantes sine conductu salvo, diplomate & literis liciti passus Passi-
Wiesffen circumvenerunt, iure comprehendat & complectatur. Exempla [†] 2
enim non restringunt regulam live dispositionem, *l. i. §. qui vulgò. ff. de vi &
vi armat. l. damni. ff. de damni. inf. l. i. ff. uti possid. c. i. ne cler. vel monach.* ubi Phi-
lipp. Franc. notaverit ait, quod statutum [†] in uno etiam constitutionis pec-
nalis propter rationis paritatem in alio negatum non videatur. Imò quoties
de extensione passiva, quæ vi regulæ juris antiqui accidit, agitur, tunc lex no-
va, etiam si correctoria sit, recipit omnes limitationes & declarationes, quas
habet lex antiqua, *flart. in l. i. §. lex Falcidia & l. i. ff. de legat. i.* De [†] militibus
circumforaneis vagis & pagatim grassantibus, dictis *Umblaußende vñnd*
Wardentnechte / qui incertis sedibus per Imperium discurrunt, & colonos
misere divexant, nedum exinde iudiciis prægravantur, liquidem flagiti, cu-
jus rei deferantur vel accusantur, sed & ex hoc ipso, quod tam nefandos hu-
jusmodi mores sectantur, pœnâ sanguinaria mulctari, vel prorsus etiam à
privatis occidi iure possunt, scilicet ut malum quod minabantur, ipsimet ex-
cipiant, & mortem quam aliis præparabant, incurrant, *l. i. 2. C. quando lit. se fin.*
jud. defend. l. 28 §. i. ubi Bartol. ff. de pœn. recess. Imp. de anno 1555. §. Vñnd damit
angeretet tønßerim. Carol. V. art. 39. Gail. de pp. lib. i. c. 4. Joh. Jac. Speidel in
notab. jur. bñd. p. 112. G. num. 6. verb. Ward vñnd Herinlese Knecht pag. 359.
De peregrinis [†] hoc propriè statutum legimus, quod propter suspiciones
sinistras, quibus laborant, à muneribus publicis, à magistratibus & sacerdo-
tibus non moveantur. Quapropter Helvetii A. C. 1526. rescripta Pontificis,
quibus sacerdotia peregrinis detulerat, publicè laceranda, & qui eis utere-
tur, carceribus & vinculis coëtcendos censerunt, *Bod. de Rep. lib. i. c. 6. jure*
civili peregrini [†] *Somadas* dicti, ea quæ juris civilis sunt, nedum in illa civi-
tate vel provincia, ubi degunt, habent, *D. in l. 17. §. i. ff. de pœn.* quod de testa-
menti factione activa propriè intelligit *Bodin. d. loc.* quanquam in *l. omnia*,
C. de iur. de succ. p. id paulò aliter constitutum extat. *Alex. cons. 15. vol. 2. n. 12.*
scribit, in pleriq. Germaniæ regionibus præsertim in Bohemia peregrinos
negligam retrè hominū iure sibi vindicare posse. Proinde & illud vulgò rece-
ptum est, principem non teneti defendere peregrinos, ingruente bello, nisi
id humanitatis officio impulsus faciat, imò peregrinum finibus arcere, atq;
etiam fines prætervectum ejicere licet, non modo belli, sed & pacis tempo-
re, ne civium mores consuetudine [†] peregrinorum corrumpantur, scilicet
qui rapinis, furtis & latrocinis, ut plurimum dediti præsumantur, *Bodin. d.*
loc. unde *Artikorelex §. polit. 3.* rimendum ab his, *Rempubl. art.* qua de causâ &
nomen hostis, quod olim peregrinum significat *Fest. 8. de V. S. Arnif. in tract.*

D d

de sub-

de subject. Cler. cap. 2. pag. 27. Bald. in l. 1. C. comm. de success. ubi adferit, non quidem hospitium peregrinis denegandum, inquirendum tamen esse, si prorsus ignoti sint peregrini, quâ de causâ peregrinentur? Indi Hispanis pridem ad sese venientibus responderunt: Prædonum est peregrinari, & per longinqua vagari maria lucri causa, abirent protinus usuros se illis alioquin ut hostibus, Johan. Wolff. tom. 2. lect. mem. pag. 440. Spartani spartam nullam permiserunt peregrino. Plutarch. in Æg. Carthaginenses peregrinos uti reos accusarunt, Strabo lib. 17. Scythæ idem factitarunt, Herod. lib. 4. Egyptii peregrinos uti manifestos & convictos reos ultimo supplicio affecerunt, Diisq; immolarunt, Plutarch. in Paralel. Britannos in peregrinos ferros fuisse olim refert Pineda in Job cap. 31. vers. 33. Et nostro seculo Sinarum inhospitalitas est celebris (subdit hic) neminem ad suas sedes admittentium peregrinum, sive timore id faciant, sive inhumanitate. Et nota est denique Busridis in peregrinos crudelis executio, nec non Phalaridis Agrigentorum regis, cui Peryllus faber ærarius novum inventum obtulit carnificinæ, qua peregrinos vivos cremaret, Idem Johan. de Pineda d. loc. num. 4. de Busride extat locus Ovidianus 9. Metamorph. ibi:

*Ergo ego fœdantem peregrino templacruore
Busridem domui, &c.*

Ex qua peregrinorum descriptione colligere quis potest, quanta indicia contra peregrinum patrati sceleris accusatum stringant & operentur? Sciendum 8 verò est hoc in loco eum, qui † Reipubl. causa profectus est, licet peregrinus quoq; dicatur, non comprehendi inter peregrinos, de quibus impræsentiarum est sermo, Petr. Roiz. in decis. Lituan. decis. 4. num. 397. & seqq. prout nec 9 is peregrinus indiciis ejusmodi gravatur, qui religionis † ergò peregrinatur, quin potius singularibus privilegiis is jure civili donetur, quæ recenset Roiz. d. loc. ubi tamen distinguit inter peregrinationem voto vel voluntate nuda institutam, adeò, ut voto facta peregrinatio privilegiata sit, voluntate nuda suscepta nō utiq; , cap. licet, ubi Dd. de vot. & vot. redempti. ita nec illa peregrinationis species, quæ necessitate juris ad D. Jacobi fanum dirigitur, hic est in quæstione, uti Caj. lib. 4. ff. respondit: Meminit enim Gilman. in decis. præjud. Camer. quod in Camera aliquando multæ loco cuidam injunctum ac mandatum sit peregrinari & proficisci Compostellam ad S. Jacobi. Porro 10 inter peregrinos quoq; nec vagabundus † Imp. Rom. civis propriè comprehenditur, nisi sceleratè & proditoriè per Imperium transmigret, hincq; inde 11 ubiquitistam agat. Experientia enim docuit & eventus demonstravit † vagabundos, mobilesq; socios non tam ex raptu, furto victum sibi comparare, quàm quod deterius est, ab exteris ad hoc conductos, provinciales incendiis, veneficiis, latrociniiis, clandestinis cædibus exemplo pessimo insequi & molestare, uti nostro tempore accidit Witebergæ, anno 612. cùm D. M. in
ade

inde Electorali publice cōcionaretur, homo peregrinus & ignotus templum
ingrederetur cum immenso strepitu, furioso haud ablimilis, sub ꝑ concione 12
homines aliquot securi percussens, petensq; recta suggestum, qui uti postea
conuictus est, obtinere cō- rōnatorem, eumque trucidare voluerat, ad hoc a
collegio exrete nationis conductus. Equidem cum peregrinis & ignotis ver-
sari res est periculosa, refert Hieron. Drexel. in amussu lib. 1. cap. 8. §. 5. m. Tudert-
tano Episcopum Diabolum expulisse de homine precibus. Diabolum æ-
gri sententem hanc injuriam, habitu peregrini obambulasse urbem sub cre-
pusculo & querelas sparsisse de inhospitalitate Episcopi, audiisse eas quere-
las civem Episcopo inensum, suscepisse peregrinum, quò mane traduceret
Episcopum liberius, is cū multa fabularus esset cum hospite ad prunas se-
dens, tandem prorumpit & accipit filium hospitis, vi maxima in ignem eum
comiciens, ut animam expiraret. Hæc Drexel. Bernard. Arlun. in Chron. Me-
diolan. de peregrino ejusmodi hoc refert factum: Mercatores duo, inquit,
non ignobiles, per Taurinos saltus in Galliam profecturi, ampliore hu-
mana specie vitrum obviam habuerunt, accersitiq; repente, ab illo manda-
tum in hæc verba susceperunt: Ludovicum Sfortiam fratrem meum alloqui-
mini, hasq; illi literas nomine meo date: obstupentibus illis, ac percunctan-
tibus, quisnam esset? sese Galeacium Sfortiam esse, respondit: & mox ab o-
culis eorum evanuit. Illi prope Mediolanum rediere, inde Viglevanum,
ubi Maurus agebat. Literas duci offerunt, ab aulicis irritantur. At cū pre-
citate in nuncio persisterent, in carceres coniecti, & tormentis examinati,
nil fraudis subesse, constantia sua de clararunt. Magno interea metu & con-
fustatione de aperendis literis consultabatur. Dubitantibus ceteris, unus
Galeacius Vicecomes id ausus est. Charta erat in Pontificii Brevis (ut vocant)
modum complicata, oblonga, claviculo tenuissimis filiis æneis obserata, cu-
jus verba hæc erant: O, & d. Ludovice, cave tibi: quoniam Veneti, Galli; in
utrum penilem committunt, itaq; a stirpe rem everfuri. Verum si mihi
non totam millia dedetis, dabo operam, ut conciliatis spiritibus, sinistra
ita averrantur, idq; consequutur spero, si mihi non adversatus annueris.
Vale subscriptio erat, Galeaci fratris tui spiritus.

Hic attonitis aliis rei novitate, aliis commentum irritantibus, plerisq;
pecuniam dependendam sub custodia affirmantibus: ne tamen seipsum lu-
dibrio exponeret, a supersticiosa hac legione Princeps prudentissimus ab-
stinuit, & mercatores domum remisit. Ceterum non multo post a Ludovico
XII. Gallorum Rege principatu dejectus, & captivus abductus est, Johan.
Wolff. rom. 2. lect. mem. pag. 416. Sed ad Vagabundum nos jam convertamus.
Vagabundus ꝑ autem dicitur proptiæ, qui nusquam habitat, sed sede & loco 13
incerto consistit, licet domicilium ratione originis habeat, vel habuerit. Guil.
1. observ. 3. num. 35.

- Porro & hæc circumvagatio turpitudinis expers quoque sua habet in-
 14 commoda & pœnas. Etenim Emphyteuta † vagabundus cadit jure suo. Item
 vagabundus beneficiarius, si eo usq; vagetur & absit, ut dubitetur an mor-
 tuus sit necne? beneficio privari idque alii concedi potest, Corset. *in sing. in*
verb. vagabundus. Sic uxor non tenetur sequi vagabundum, nisi is ante con-
 tractas nuptias solitus sit vagari per communia. Alias vagabundus delinquens
 15 † ubivis locorum, imprimis autem ubi deliquit, puniendus est, l. 1. *C. ubi de*
crim. ager. oport. l. absens, §. provide, ff. de jud. neque enim jus revocandi do-
 mum habet nedom in civilibus, *text. in l. penult. ff. de serv. export.* imò vaga-
 bundus per edictum citari & conveniri potest in prima instantia coram Ca-
 mera. *Dd. in l. nulli, C. de ind. c. l. 1. ff. quib. reb. ad eund. jud. eat. Gail. 1. observ.*
1. num. 33. Bald. Salicet. & Dd. in l. un. C. de rapt. virg. ubi dicunt, quod æquè
 ut vagabundi raptores & assassinii jus revocandi non habeant. Hoc notatum
 esto: quod vagabundi nummis corrupti, ut nocerent, cædes, incendia, latro-
 cinia perpetrarent, licet conatus ad executionem haud perduxerint, exami-
 nari tamen ac pro admitta culpa & conamine scelerato coërceri debeant, pe-
 cuniæ enim datio & interventus pro re nata inducit per se delictum, ubi alias
 16 de delicto non apparebat, exemplum est, quod minus se habet in teste † pe-
 cuniam recipiente pro testimonio dicendo, is enim falsi pœnam inde incur-
 rit, *gloss. & Bartol. in l. 1. ff. de fals.* Quapropter & hoc jure receptum videmus,
 17 ut siquidem † pecuniæ datione inducatur mulier ad adulterium, invita nihil-
 ominus existimetur commisisse hoc flagitium, nec puniri potest pœna statu-
 ti, quæ imponitur adulteranti mulierem invitam. *Marl. in sing. sing. 353.* aliàs
 dici solet, quod meretrix non sit, quæ propter amorem non pecuniam co-
 piam sui fecerit, *Memoch. 2. cent. 4. c. 328. Paul. Matth. Wehner. obs. pract. lit.*
F. verb. Frauen und Jungfrauen/pag. 169. vers. quæritur & illud. cum simili-
 bus, quos allegavit D. Wilhelm, Antonii *in tract. de rescript. morat. conclus.*
 18 *68. sub num. 61.* Studiosi † sine mandato & ratificatione patris peregrinantes
 sumtus factos conferre tenentur, *Donell. 12. comment. 27. ego in exerc. post*
dis. 14. thes. 19. ibi: Porro quid si creditor, qui solebat patris voluntate suppe-
 ditare sumtus filio studioso ad certam summam, sed filius eam consumsit in
 19 divagationibus non necessariis, &c. Hinc est, quod studiosus † vagabundus
 peregrinatione potius quam studiis occupatus, non gaudeat privilegiis Scho-
 larium, *Petr. Rebuff. Horat. Luci. de priv. Scholar. Wilhelm. Antonii de re-*
 20 *script. morator. d. conclus. 68. n. 78.* Sic Medicus vagabundus & mercator †
 sede incerta circumvagans nec Medicorum privilegis nec mercatorum præ-
 rogativis, de quibus *Tiraquell. de pœn. caus. gaudet.* De Medicis ejusmodi di-
 21 ximus, *cap. 52. de mercatoribus agit Bodin. lib. 3. cap. fin. n. 359.* Sic clericus †
 divagans nullo utitur clericatus privilegio, hinc nomen clericorum vagan-
 tium, omnibus odiosum, nec cujusvis criminis notâ vacans, quorum in le-
 gibus

gibus & novellis Justiniani frequens est mentio, modo ne studiorum gratia vel solidioris institutionis, aliave de causa honesta abessent, aut ad breve vel longius tempus, qui nullius neque tuculi, oneris, neque etiam emolumenti erant participes. Ita D. Hieronymus ipse presbyter Antiochenus, Rufinus Aquilienensis & D. Paulinus Barchinonensis raro praevidebant, corruptela hoc aliud invehente incommodum, nempe ut existimaretur, liberè per substitutos ministrari sacra, sed nec teneri quidem adesse praelatos & opitulantes, qui vicariam operam navat, correctum Concilio Trident. sess. 4. Petr. de Suav. *hystor. Cancell. Trident. lib. 2. pag. 247.* quoad Canonicos, non clericos ceteros, Petr. de Suav. *d. loc. & pag. 249.* de muliere ¶ peregrina jure 22 constitutum quoque extat, ne pro honesta sed meretrice habeatur, ideoque mulieris peregrinatio stupri & adulterii indicium præbet, Angel. *in l. si qua iussus. C. ad Sc. cum Orphanis.* Tiraquell. *de ll. conub. gl. 1. part. 10. pag. mibi 284. ubi:* Ex hoc fit, ut plerumque male audiant velut parum pudicæ mulieres peregrinæ, quæ videlicet domum relinquentes & patriam, peregrè proficiscuntur usq; adeo, ut meretrices à Poëtis quoq; dicantur. *Hæc ille.* Terent. *in Andria ubi:* Adeo est demens ex peregrina? ubi Donatus, id est, ait, ex meretrice, mulieres enim peregrinæ inhonestæ & meretrices habentur. Et in Eunuchio Parmeno, cum Thais dixisset matrem suam Samiam fuisse & habitasse Rhodi, tacere se posse respondit, quoniam verisimile esset, posse meretricem nasci ex peregrina & ipsa meretrice. Quinimò apud veteres peregrinæ mulieres in meretricum numero habebantur, ait Tiraquell. *d. loc.* Quocirca Horat. 3. *Carm. ode. 2. ubi:*

Mulier peregrina vertis in pulverem, &c.
Et Valet. lib. 1. citatus à Tiraquello *d. loc.*
Castæ nec antiquæ cedens Leuina Sabinis,
Et quamvis tetrico tristior ipsa virgo.
Duos modo Lucrinæ modo se permittit Averna,
Et dum Bajanis sepe foecetur aquis.
Incidit in flammæ juvenemq; secuta, relicto
Conjuge, Penelope venit, ubi Helena.

CAPUT XLV.

DE INDICIIS. QVÆ EX RECUSATIONE
juramenti delati oriuntur.

SUMMARIA.

- | | |
|--|---|
| 1. Ex recusat ante delati juramenti vitium
indictum. | 3. In quibus casibus indices se purgare possint
reus perjurando. |
| 2. An maleficus vel saltem reus accusatus
possit juramenta purgare. | 4. Qualiter hoc juramentum præstetur. |
| | 5. In causis arduis attore non probante reus. |

D d 3

non

non confestim absolvitur.

6. Juramentum cum 12. Sacramentalibus quomodo requiratur?

7. Qualiter in causa matrimoniali juramentum purgatorium exigatur?

8. In causa feudali juramentum cum 12. sacramentalibus, ut plurimum requiritur.

9. Quando hoc juramentum referri possit?

10. Cognati in jure feudali dicuntur parentes.

11. Ex recusatione duelli oblata oritur indicium.

12. Duella multis in locis adhuc sunt in usu & certis pactis tolerantur.

13. Illustratur hoc historiis & exemplis.

14. An Sacramentalis & recitationes in bello toleranda?

15. Fridericus secundus quoad indicia menda non abrogavit duella. (Fridericus)

16. Refertur fragmentum Constitutio-

17. Constitutio Philippi pulchri regis Gallorum & Concilium Tridentinum, de duello.

18. Ius Saxonum deferbit processum modumq; concertandi in duello.

19. Ad deferendum juramentum magna discretione iudicis est opus.

20. Numerus sacramentalium hodie arbitrarius est.

21. In interdicto uti possidetis, actore non probante non absolvitur reus.

PO... d. indicium aliud est, quod ex recusatione delati jurisjurandi exoritur. Carer. in pr. crim. pag. 56. ind. 37. Alex. in annot. ad Bart. l. fin. ff. de qq. Menoch. de pres. lib. 1. cap. 90. num. 138. Quinquam verò indicatus suspicione, quaturget, se exonerare, & juramento purgare regulariter nequeat, juxta illud: Nullum juramentum furi & impostori grave: quod ex Sophocle refert Warem. ab Erenberg. in med. pro fœderib. p. 2. pag. 96. multò minùs periuro, qui in malitia gloriari & prærendere solet, scilicet se lingua jurasse solùmmodo, at mentem injuratam retinuisse, ut habetur in discurs. refutat. contra Dingerdorff pag. 38. Nequaquam ariolo, veneficis, & in aln derselb gut schweren hat/der forhin des Zeuffels ist. Cavete itaque à juratione falsa, ait Augustin. serm. 11. tom. 10. Cavete à temerariâ juratione, Warem. ab Erenberg. d. loc. nec provocate hominem ad jurationem, quem scitis falso juraturum: vero enim verius est diverbium: Ecce jurat, ecce perit, tu quid invenisti, imò & tu peristi. Dubium tamen nō est, quin pro re natâ, objecti criminis se reus purgare juramento possit. Schurff. in quodam consil. quod mihi est, manuscriptū, ubi nervosè disputat & evincit in causa Holstid nobilis Megapolit. contra Sagerni juramentum & hoc deferendum esse etiam nominato à reo socio, quoties socius antehac bonæ famæ fuerit. neque concurrant indicia præter nominationem, cum unum idemq; indicium, excepto unico casu, quando testis omni exceptione major de delicto immediatè deponit, l. 3. C. ad l. Jul. Majest. Salicet. in l. fin. C. de qq. Socin. senior conf. 54. lib. 3. Clar. in pr. crim. l. fin. quest. 2. constit. crim. Car. V. art. 66. nunquam producat quæstionem. gloss. & Bart. in l. 1. occisorem. ff. ad Scetum Syllan. & l. 1. in princ. ff. de qq. Si indicia sufficienter nō sunt & probata, cum jure tralatitium sit, ad minimum duo requiruntur, ad infligendam quæstionem, quorum quodlibet testibus duobus probetur, necessarium esse, Panorm. consil. 56. Angel. Perusin. consil. 3. Raph. Fulgos. consil. 107. quo casu attestante Schurff. d. loc. à suspicione hætenus spirante se purgare

purgare reus potest iuramento, eoq; adjunctis sacramentalibus ¶ seu conju- 5
ratoribus corroborato, Schult. d. loc. ibi: Dasi er sich mit seinem leiblichen
Ende in Gott dieser aufgelegten Besühnung erledigen solle / mit etlichen
von Adel ihm ebenbürtig / in Latein Compurgatores genannt / die da neben ihm
vermittelst Endes erhalten können / dasi sie glauben / dasi D. D. recht geschwo-
ren hette, re. Quodmodum ¶ in omni causa gravi & ardua ita iure compara- 6
tum est, ut actore non probante reus haud confestim absolvatur, *juxta l. 4. C. de edendo*.
Casus est in praesentiarum, antiquitati magis, quam consuetudini
hodiernae notatus, & ubivis deceptus, prout teste Gregor. Turonens. quem
refert Hottom. in *consuet. feud. de verb. feud. pag. 733*. apud Parisios pater qui-
dam pro filiae pudicitia jurabat hoc pacto: tandem (*inquiens*) ne crimen con-
fugiat ulterius, innocentem eam faciam sacramento, elevatisq; manibus su-
per altari juravit, filiam non esse culpabilem, in *ll. Alem. c. 6*. hanc jurandi for-
mula latius exponitur, ubi statuta requirunt, ut conjuratores supra caplam
manus suas ponant, ac ipse solus, quem causa tangit, super omnium manus
manuum imponat, dicem: Ut sic eum Deus adjuvet, vel illar reliquar, puta san-
ctorum, vel illar manus, quas comprehensas teneat, ut de illa causa, unde in-
terpellatus est, culpabilis non sit, ego in *tratt. meo feudali, c. pen. & fin.* Confer
ad hanc partem alia quaedam apud Johan. Jacob. Speidel in *notabil. histor. polist. l. 1. N. num. 4. verb. Diadimali pag. 677*. Hi sacramentales testes quidem non
erant, de innocentia rei directo deponentes, sed uti diximus, jurabant so-
lummodo de inculpabilitate facti, & innocentia in verba rei, consili videlicet
ipsius probare & integritate, Hottom. d. loc.

Secundus casus est in ¶ causa matrimoniali, ubi licet conjuratores non 7
admittantur, non ambigitur tamen, quin reus, actore non probante, se pur-
gare teneatur perjurando, adeo, ut si id prestare nolit, adhuc nocens & pro-
missa fidei conjugalis reus judicetur, *c. ex litteris, ubi Felin. & Canonista comm. de sponsal. cap. inter dilectas, ext. de fid. instrum.* Schneid. ad *Inst. juris 111. de nupt. part. 17 sponsal. num. 30. pag. mibi 39*. & tale iuramentum (*ut*) nominatur pur-
gationis d. loc.

Tertius casus in causa feudali se offert, ut *1. feud. 4. 10. & 26. & 2. feud. 33*.
ubi apparet, licitam ¶ fuisse vasallo, in re ambigua sollemniter se purgare co- 8
ram Domino VI. agnatis partim vasallis, partim extraneis, Hottom. d. loc.
Joan. Borcholt. de *feud. cap. 7. num. 47*. dicens: quod testes ejusmodi numero
ut requirantur, ibi: & hoc unum genus est defensionis, quod fit per sacra-
mentum cum 12 sacramentalibus, idq; authores feudorum cum defensionem
nominant, intelligunt. Hec ille: quod ipsum probatur luculentius, *1. feudor. 26. §. quod si jurare nolit assor, juret (reus) cum 12 sacramentalibus*, adeo, ut si
jurare detrectet, qui convenitur, magnam in se detinet suspensionem, & indi-
cium imò condemnationem & sententiam ipsam, d. §. *quod si, ubi Hottom.*
Schenck

Schenckbaro, Petr. de Ravennate, & Dd. comm. Planè hoc juramentum, ad-
 9 re† non probante, reus referre potest Domino, qui tamen vulgò jurare non
 compellitur adhibitis sacramentalibus, §. si verò, d. tit. 26. nisi in causis gravio-
 ribus, ubi 6. testibus, de parentum, & 6. de extraneorum numero jurant, quo
 sensu quoq; Hottomanni sententia modo relata accipienda est: Vassallus non
 10 nisi 12. sacramentalibus de parentibus, id est, agnatis, qui parentes † impro-
 priè hic dicuntur Borcholt. d. loc. num. 56. Confer Theodor. Neinkingt in tr.
 de retract. consanguin. quest. 3. n. 61. & seqq.

Cæterum paridemq; † indicium olim manebat ex denegatione duel-
 li oblato, quod adhuc tenet in illius regionibus locum, ubi duella adhuc sunt
 in observantia nec consuetudinibus abrogata, Cagnol. in l. 125. ff. de R. 7. ubi te-
 statur duella in plurimis locis tolerari, certisque in casibus admitti, Cephal.
 12 consil. 57. lib. 1. nempe quæ ad eruendam † veritatem propriè sunt adinventæ
 & receptæ, Oldend. class. 7. hinc sub Ottone 1. prope Trevirim nepos cum
 patruo de legitimarum hereditatum jure certamine singulari dimicavit. Wi-
 13 tich. lib. 2. histor. Cujat. in c. unic. de success. feud. Wermundi regis Daniæ †
 filius Uffo pro mente capto vulgo habitus concertavit cum filio regis Saxo-
 num, eumque duello superavit. Albert. Crantz. in Saxon. lib. 1. c. 4. & 6. Fran-
 ciscus Rex Galliarum Carolo V. Imperatori Romano & regi Hispaniarum duellum
 obtulit. Arnold. Ferron de reb. gest. Gallor. lib. 8. pag. mihi 208. Sleid. 6. comm.
 quod Cæsar recusavit. Idem d. loc. Vide Valq. c. 12. & 49. quest. illustr. quest. 5.
 14 pag. 126. ubi asserit † Scaramizas & velitationes jure in bello tolerari, Sam.
 cap. 17. Alber. Gentil. de jur. belli c. 15. Bodin. de repub. lib. 4. c. fin. Sic Augu-
 stus ab Antonio ad duellum provocatus. Plutarch. in Anton. Waremund. ab
 Erenb. in medit. profæder. p. 1. pag. mihi 235. Sic duellum Davidis cum Goliath
 15 commissum sacris paginis haud improbari constat 1. Reg. 17. Et quanquam †
 Fridericus secundus duellorum usum partim sustulisse videatur, non tamen
 quoad indicia eruenda adversus homicidas, fures, prædones aliòve delicti
 immanioris reos eum abrogari voluit: extat hac de re constitutio ejus inter
 constit. Neapol. 2. tit. 32. ibi: ab hujus autem sanctionis humanitate præclu-
 dimus homicidas, qui beneficio vel quolibet genere furtivæ mortis aliquem
 16 alium extinxisse dicuntur: in quibus etiam à pugna † probatione non per-
 mittimus inchoari, sed per probationes ordinarias, si superint aliquæ, pro-
 cedi primò debere jubemus: & deniq; officio curiæ, subulpius inquisitione
 præmissa, si per probationes aliquas vel per inquisitionem plenè non poterit
 facinus comprobari: tunc demum ad pugna indicium indicis præcedenti-
 bus descendatur, quæ omnia per officium judicis providè cognoscentis, vo-
 lumus explicari, ut inquisitionis probata cautè & diligenter discutiat: & si
 probatum non invenerit, ut est dictum, offerendi pugnam, licentiam tribuat
 accusanti, nullo ex eo quod ipse ex officio suo fecit, accusatoris juris præjudi-
 cio

no generando. In quam sententiam transit constitutio Philippi pulchri Re-
gis Gallie tolata a Gaid. Pap. de c. 617. Hottom. in usib. feud. pag. mibi 608.
ibi Philippus Dei t gratia Rex Francie antehac propter bellorum exteriorum
cum rationem, oporuit factu iudicavimus interdiceret civibus nostris con-
tentionibus omnibus, ac duellis & privatis paeliis, sed cum improbi quidam
ea lege nostra ad maleficia exdes abutantur, propterea quod legitimo testiu
numero contra eos & convicci non possunt: sancimus ubi exdes, aliudve male-
ficium capitale (sunt excepta) factum esse constabit, ejus auctor convinci
testibus non possit, argui tamen indicis, paelumptionibus & suspitione
possit, tum ut duello provocare, ejusq; rei nomine pignus postulare liceat.
Verum quis potestatem hac lege permittimus, duntaxat in locis civitati-
bus, in quibus duellorum usus ante superius illud edictum nostrum frequen-
tatur, quod si quis antehanc legem promulgatam facinora in iudicium &
questionem vocata sunt, eorum nomine duella proponi veramus, eorumq;
disceptionem iudicium fidei ac religioni permittimus, neq; aliorum male-
ficiorum nomine duelli committendi potestatem facimus, nisi que committi
si fuisset liquidum constabit. Porro quod duella pluribus adhuc quoq; regnis
tolerentur certisque calibus iure subineantur, tradit Cephak. consil. 17. lib. 1.
Valq. de consil. cap. 49. Cognol. in l. 12. ff. de R. J. ubi in reall. feudali cap. ult.
Quare cum Concilium condemnasset duellorum usum, ex parte contra-
dictoria de duello decreto, & processa est Gallia, nec non exprobratum &
vicio verum fuit Cardinali Locharingo, legato Gallico in illo Concilio,
quod consensum suum huic decreto praeberet, respondit ille, non potuisse
ita Gallie coram per litterarum assensum vota 200. Italorum destruere, Petr. de
Senz. in l. 1. C. de test. Tridant. cap. 10. pag. 917. de charrellis aliq; duellorum
usu, de modo pugnandi legitimo refert p. 1. de indit. larracion. Adde, quod
duella Thaisit olim fuerint facia & funerals, nam in Herodot. in Terplico-
et lumbis, postquam corpus defuncti de fluvio & sepulcrum esset, super tumu-
lo de aliis generis omnia certamina, tum paelique, certa cum ratione, mo-
nomachiae, duella & singularia certamina instituta & concessa fuere, Joan. de
Pineda in f. d. t. m. 2. cap. 2. consil. 1. nam. 1. Ludov. Carer. in pael. cum in terra
ignit quatuor, & 1. pag. mibi 106. ubi testatur duella tolerari in duobus co-
muni calibus, 1. ex parte latine Alastanis de 2. morte absconsa, de charrellis
& legitimo duelli potestatem produci habemus in part. 3. nostri tractatus cap. de
indit. larracion. infer.

Processum deniq; quem t indicati servate puzmissa iurejurando te-
nentur ante pugnam & sub duello, deservit per Saxonicum in seculo suo ar-
te. 1. p. 1. qui duellum indicare voluerit sibi in generatione coequali, in iudi-
cio periti in sibi de iure licet suum comprehendere seu invadere violato-
rem, quoniam ibi praecipiat constitutum, & hoc ei licere fuerit pronuncia-
tum,

Et

tum,

rum, tunc interroget, qualiter eum comprehenderit debeat, ut ei prelo sit in jure suo? pronūciabitur, quod mansuetē in sui superiori foramine reclusus sit: postquam eum sic comprehenderit & eundem cum licentia dimiserit, quod pacto id acciderit actor debet enotare, hoc tamen cum interlocutione vel incontinenti est faciendum, tunc tenetur eum primo incusare, quod ipse pacem in eo violavit in via Regia, aut in villa, aut ubicunque hoc factum sit debet edisserere ac declarare. Secundo accusabit eum, quod ipse ei talem injuriam & plagas apposuit, quas poterit demonstrare per vulnera: & si sanata fuerint per cicatricem. Præterea accusabit eum, quod se in tantum suis rebus deprædavit, ut meritō pro his alicui duellum inferatur, istæ tres violentiæ & querelæ sunt simul ab eo proponendæ ita, ut si simul eas non proposuerit, ejus duellum evanescat. Ulterius tamen dicat: ibi ego eum personaliter vidi personalem, & eum cum judiciario clamore infestavi: quæ si fallus fuerit, placeat: si verò negaverit, ego eum vincam: sicut terræ incolæ vel banniti si Regalis bannus in eo loco extiterit, esse juris promulgabunt: post hæc reus petaractionis varendam, quæ ei est facienda Licitè tamen potest quis actionem suam ante varendam præstationem in statum perducere meliorem. Post varendam factam reus ille suam præbeat innocentiam, quæ est juramentum & duelli acceptio, si fieri potest: puta si mutilatio non intercessit, quilibet homo potest duellum sibi in generatione deteriori sed non deterius meliori denegare, Negare etiam potest quis duellum, si post meridiem ei inferatur: nisi prius fuerit initiatum, iudex verò clypeum cum gladio, reo, si indiget, ordinabit duellum etiam unus litigantium cognatus, si ipsi invicem sunt cognati, potest prohibere. Porro iudex, qui duellum decrevit, cuiq; duos præbere debet, qui videant, quod secundum consuetudinem præparentur, quantum voluerit, de corio & linteis induant, dum tamen frontes, id est, capita atq; pedes permaneant nudati, in manibus non nisi simplices habeant chirothecas: nudum in manibus quilibet habeat gladium: & cum uno vel pluribus secundum cujusq; arbitrium præcingatur: clypeum ligneum corio tectum, & non nisi umbonem ferreum in manu ferant, & unam tunicam induant, cujus manica usq; ad cubitum se extendant. Iudex circulo pacem, ne quis eos impediat, debet sub pœna capitis demandare: cuilibet eorum iudex unum, qui arborem seu phalangem ejus ferat, ordinabit, qui ferentes neminem eorum ullatenus impediat: sed si eorum quis ceciderit, vel vulneratus fuerit, vel arborem petierit, idq; iudex concesserit, arborem interponant. Postquam circulo est pax nunciata, tunc petere debent circulum sibi à iure licentari, quem ei iudex licentabit: de vaginis ferrum adferunt, nisi hoc eis à iudice concedatur: ante iudicem accedere debent præparati, & jurare actor, videlicet quod illa accusatio vera sit: & reus, quod innocens sit, ut sic eos Deus adjuvet in suo duello. Splendor solis eis dividatur, quando procedunt, si reus vincitur, condemnatur.

ut: si verò vicerit donatā sibi ab actore emenda, & iudici munda, absolvetur, actor in circulum prior veniat, & si reus venire protaxerit iudex eum debet tribus vicibus per precorem de domo, in qua præparatur, adhibitis duobus bannitis, evocare, quod si in tertia vocazione non venerit, actor surgendo se lebet duello presentare: & verberando contra ventum, eum superabit in querela contra eum propolita, ac iudex eum, tanquam duello esset superator condemnabit. *Nullum iura Saxonicæ de juramento purgationis & duelli.* Sed ad rem rediō. Utum indicium pariat juramenti delati repudiatio in causa criminali, supra ex parte est ventilatum. Nos id affirmavimus, contradicente Zangero in *tr. ad. quædam, tract. de 99. & tortur. infert.*, qui tandem cōtransit & concludit, dari expennero juramento purgationis locum, quamquam negat, sub purandi formulā indistincte interrogandum esse reum, quod nos inficiamus, adferentes tribus demum concurrentibus, quæ ab iniuria huius capiti relata sunt, juramenta aduerti. Quinimo ne hoc negamus, quod idem *d. l. in fine, d. arar. adfert*, ad deferendum hoc iuramentum magis iudicia discretionis opus esse. Alias probatur hæc ¶ questio & sententia 19 nostra *N. velle 12. cap. 2. de jur. calumn. l. 1. C. de jur. propri. calum. d. d. l. 6. §. 2. f. de iur. qui test. l. 1. §. 2. ff. de iur. iur. Jul. Clar. in pr. crim. l. 1. §. 1. quæst. 6. m. 1. Alex. conf. 66. vol. 1. Gail. de pp. 2. cap. 7. m. 11. in corpore & indistincte statuit, quod in causa criminali, actore simpliciter probante, reo juramentum necessarium deferatur, vide Anton. Bullæ. familiarem & affinem nostrum in *Par. conf. l. 1. m. 49* ubi prolixe hanc questionem agit & decidit. Gail. 2. de par. p. 1. cap. 7. m. 19. Numerus ¶ verò sacramentalium hodie arbitrarius est v. 10 p. 10. Ordin. Casser. p. 2. m. 1. 1. Deniq; in causa fractæ pacis, quæ criminalis est inquit ad purgandum evocatus vel clatus, actorem potest injuriarum convenire, vel totam Cometa, vel ordinatio & inferiore iudice, *d. ordin. lib. 2. m. 1. ff.**

Deniq; quartus ¶ est, ubi actore non probante reus non confessim ab 21 solvitur, nisi questio vel causa iurisdictioni uni possideris. Videatur Gylm. rom. 1. suppl. Cameral. p. 8. & segg. Quintus modus purgandi in foro Ecclesiastico adhibetur, cum viri vel mulieres coram officiali, ut rei delati vel accusati non alicui dimittuntur, quæmvis se puto & falso rumore exonerant per juramenta purgationis, hoc acton nihil præstiterit, & duos autem cum auri quæta parte iudicio nominati sunt: quo effectum est, ut officiales iniquas & quædam rumores cuius venerantur spe luam, quæ de se Germaniæ procectis in gratiamibus Car. V. cadibilib, contra Romanenses conquiesci sunt in Convenum Notibergensi. Facilius hæc fæm ventilatio non sine gravi mortaldum iudicia committetatur, ut *W. l. 1. m. 1. test. m. pag. 2. 11. ibi* nam sepius erat, quod alterantes mulieres, lra, invidia, seu alio quopiam affectu commotæ, mulierem se male dicitur impetant, conviciis proscindant in tan-

tumq; demententur, quod altera, quæ per iracundiam alteram probriis & contumeliis affecerat, jurisjurandi sacramento sese excusare ac purgare cogitur, scilicet quicquid injuriarum in alteram profuderit, id omne non ex certo animi proposito, sed ira, invidiaq; profectum esse: pariq; modo altera, quæ adulterii, necromantiæve infimulata est, suam innocentiam, quodq; prædictorum nequaquam sibi conscia sit facinorum, juramento detegere jubetur. Sic Papa Sixtus IV. cum Ludovicus Rex Franciæ per legatum de abusus & excessibus indulgentiarum graviter egisset, medio juramento corporaliter manibus præcordia tenentem sese purgavit, adseruitq; se incitum illorum abusu, Chemnit. in Exam. Concil. Trident. de indulgent. W. off. rom. 2. dect. mem. pag. 665.

Sextus casus est in jure Saxonico! Qui enim receptor & celator furis dicitur, perinde uti fur puniri jubetur, nisi cum sex personis fide dignis jurato sese purget, se non recepisse furem, neq; celasse res furtivas, jur. Saxon. art. 72. lib. 2. Justin. Gobler. ad Const. Car. I. art. 19. pag. mibi 47.

Septimus est casus, quoad juramentum perhorrescentiæ, de quo Gylman. in præjud. Camer. pag. mibi 165, quo juramento quondam effectum est, ut penè omnes causæ civiles avocarentur ad rotam Romanam. Quæ enim partes jurabant Romæ, se non sperare justiciam sibi absq; affectibus administratum iri, confestim consequebantur avocationem, purgantes sese & imponentes justitiæ quasi optimam, cum tamen pellissimam fovissent causam. Quâ de realibi.

CAPUT XLVI.

DE INDICIIS, QUÆ EX VARIETATE ET INCONSTANTIA negotiatoris, sordidisq; opificiis hominum vilium depromuntur.

SUMMARI A.

- | | |
|---|---|
| 1. Varietas iniquitas dicitur. | 9. In quibus casibus fides negotiorum excillat. |
| 2. Varietas in facto qua propriè sit? | 10. Opifices sibi locum sine amelli mactent. |
| 3. Offici sordida quando nonnulli indiciorum præ se ferant? | 11. Pulgi variolam non destruant. |
| 4. Officia sordida, qua disanturi. | 12. Necessaria sunt quibus in rebus publicis. |
| 5. Opifices ad consilia & magistratus non admittendi. | 13. Cur proffundum opifices non milites strenues agere possint. |
| 6. Opificia homine civis indigna. | 14. Statuere ad honores & dignitates non debet promoveri. |
| 7. Opifices in dum bello interisse & militare putant. | 15. Mercator solitus esse sedere polius. |
| 8. Partiq; quidam Romani mercatura eporam dederunt. | 16. Mer- |

8 fidem mercatorum † communiter confugiat, ut in re dubia & obscura, scilicet mercatoribus tantâ gravitate & excellentiâ, quâ Romani illi inelaruere, præstantibus, hinc domus mercatorum domus veritatis & æquitatis dicta fuit. Aret. *consil.* 219. Bart. in l. si fideiussor, §. quædam, ff. mandat. ubi dicit, mercatorum † lites & controversias forenses decidendas esse ex regulis æqui & boni, neq; tolerandam exceptionem stipulationis non factæ, modo nudo pacto fuerit conventum, & Bald. *consil.* 128. lib. 1. adserit in causis mercatorum de apicibus non esse disputandum, sed tantum de consuetudine mercantiæ, &c.

Sed hæc utrunq; se habent, comprobare ea æquæ & haut possumus 1. opificia in genere sordida jure appellanda 2. & quod minus, inde iudici non nihil cæteris paribus depromendum esse, nam licet sordidæ turpesq; opificum
 10 † artes sibi invicem passim videantur, ut idcirco tot lites, quæstiones forenses atq; altercationes sæpe funestæ inter semetipsos occurrant, ubi collegium unum alteri invidet, alterum ut infame & turpe accusat & damnat, juxta illud Hesiodi:

Καὶ κεργμὲνός κεργμὴν κατέεινεν ἢ τέκτονι, τέκτων
 Καὶ πλωχὸς πλωχῶν φθόνειν ἢ αἰοιδὸς αἰοιδῶν.

Vide Johan. Spinæ. *de tranquillitate animi. lib. 4. pag. 192. ibi*: Non videas peregrinis & ignotis quenquam, nec principi agricolam invidere, sed figulus figulo invidet, mendicus medico, propola propolæ, mercator mercatori, nobilis nobili, princeps principi, virgo virgini, discipulus discipulo, ancilla ancillæ, sacerdos sacerdoti, Doctor doctori. Et ut paucis agā, addit, qui inter se defendere & amare deberent, propter ordinem, aut vicinitatem aut propinquitatem, aut patriam, idem plerunq; inter sese dissentunt & oderunt ob execrabilem hanc perturbationem, quæ pacem omnem & amicitiam violat, & fratres in mutua odia conjicit, & quæ membra unius ad alterius collegii societatem haut admittuntur, qua de re supra *cap. 36.* diximus, quod specie tenus hac vice ventilatur, in genere de opificibus omnibus minimè verificandum statuendumq; est, cū à particulari ad universale male inferatur, per vulgata *Gæd. in l. 28. v. 5.* nec quod à depravata vulgi opinione argumentum luminis, ex omni esse valeat, Eberh. *in loco. ab opin. vulgæ.* hinc illud vulgus † quicquid laudat vituperio dignum, quod cogitat vanum, quod loquitur falsum, quod improbat bonū, quod approbat malum & quicquid extollit, infame est, ita dixit *Ioh. 13. pap. Balæ. in vit. pontif. de hoc Ioh. 13.* nec movent Hierodoti, Aristotelis & Ciceronis opiniones pro contraria sententia adducere, quoniam & ipsi urbium & rerum publicarum fundatores, cum ordines civitatum constituere, opificia † vel collegia opificum una ordinaverint, quod Numam Pompiliū fecisse legitur, testatur quoque Cicero in Catilin. extitisse in bello Catilinari quosdam, qui circum tabernæ concursarent & quod Tribuni pl. opificum turba sese adversus consularem libidinem munice consueverint.

Ceterum

Ceterum quod opifices à milia & quondam fuerint repulsi, non proprie in-
 famie & turpitudinis nota sed ratio hæc potest esse, quod homines illi in um-
 bra oppidorum delitescant, & quod ipsæ diuturnâ sessione membrorum mol-
 litiem ac præsertim tibiarum imbecillitatem contrahant, unde nec injurias
 oculi perficere nec stare diu queant. Liv. lib. 8. in fine vide Boslin. lib. 3. de repub.
 c. 5. in fine. neq; potest & hoc quadrare, quod dictum est mercaturam & exer-
 cere posse nobiles saluâ nobilitatis substantiâ, cum longè aliud iure expedi-
 tam ac decum sit, *l. neque. C. de dign. l. fr. cohortalis, C. de cohortalibus, l. nobilio-
 ro, C. de camere*, adeo, ut mercatori ad honores & imperia aditus omnes
 passim præcludantur. Et licet patricii quidam Romani negotiationes exer-
 cuerint, neq; inde tanquam à particulari sedè inferunt: una hirundo verò non
 facit, Cic. *l. offe. distinguunt* inter mercaturam magnam, quaestuosam & ube-
 rem, quam nobilem exercere posse ait saluâ dignitate, vilem exiguamq; mer-
 curatam ex albo mercatorum eximit, quam virtuti ut plurimum inimicam
 esse antiposuit, quanquam *Eccl. cap. 10. attolleretur*, mercatorem manus à sce-
 lere parat & non habere, adeo ut Prophetæ passim, *Ezech. b. c. 18. Zach. cap. 4. 15*
Psalms 70. mercatorum genus tantopere execrentur, hinc Chrysost. *hom. 21.*
in Matth. mercatorem & Deo placere negavit scilicet propter negotiatorum
 mendacia, perjuria, fraudes, avaritiam & ad lucra turpia capta inclinationem,
l. 1. §. 1. in fine, ff. de edil. edil. deniq; quantum fidei mercatoribus tribuen-
 dum, & an domus eorum sit domus veritatis & iustitiæ, docet recess. imperii
res. pub. de ign. de anno 1548. Hoc autem ex prædictis, quæ scopum propo-
 sitionis videbantur excedere, liquet, notum inde, quod reus opificis viliora
 etiam tractaverit, hanc indicium questione dignum generari posse. Indicium
 tamen adhuc radix & est: quoad materiam in perfonâ malitiam: quoad for-
 mam in verisimili crescit & seorsum tandem effert, *arg. c. quis verisimile, de pæ-
 sonæ*, sed ad rem redeamus. Porro quid si bimoret reus opificum, quod igno-
 rat? Nam si tantu pejus non tam propter mendacium, quod per se indicium
 patet quam quod ex affectat loq. implicat arti, quam non callex neque ad se
 pertinet, quæ culpa & dolo proxima est & indicium non nihil suggerit,
argum. & præterea. ubi glo. & d. l. ad L. Aquilæ cui non abissimile est hoc, ut
 hominem reus attem vel opificum, quod didicit, aliquando tractavit, deferat
 immo ad posthac desidia nulla cogente necessitate, quia de se quoq; *supra c.*
11. Inid quod veri causa opificis sua edificavit, ut cum rectores paucos debi-
 les faciunt, &c. *Ioh. a Plat. ant. l. 4. p. 1. C. de mens. lib. 12.* exinde & illud
 quæpiæ loq. utitur, quod licet artifices in suâ arte sit credendum, *l. 1. ff. de vent. in*
quæ. fallac. tam. i. l. 1. §. 1. ff. de fid. & test. monio desertoris artificis queratur,
 cum testis equitatis omnin exceptis non esse debeat, adeo, ut necum do-
 ctoris de arte sua deponentis, priusquam iuraverit, credatur, nisi à partibus fuis-
 set ad testimonium electus, *C. l. Barz. de of. 1. 1. §. 1. de m. 1. 2.* quo casu nedum appel-
 lari

lari posse à relatione vel testimonio Doctoris vel etiam alicujus artificii super æstimatione vel taxâ rerum quarundam requisiti, tenet idem *d. decus. 22. n. 19.*
 & 20. planè nec eidem rationem reddere tenentur relationis hujus, quod secus
 20 est in † electis à iudice, Farin. *part. 2. tract. crim. lib. 3. tit. 7. quest. 70. c. 1. ampl.*
30. lim. 1. n. 63. communiter a. in rem judicatam non transit relatio petitorum,
 quin peritiores quoque audiri, & siquidem veriora ferant, eorum dicta præ-
 valere debeant, Hypp. de Marf. in l. unic. C. de rapt. virg. n. 145. Joan. Andr. ad
 Spec. de homicid. §. 1. versu. pone quod vulneravit, &c. an appellatione artificum
 veniant discipuli & addiscentes, discutit Bart. in l. legasti, §. ornatrixibus, ff. de
 leg. 3. & qualiter artificium ab opificio distinguatur, tradit in l. legatione, §. si ex
 officio, ff. de legat. 3.

CAPUT XLVII.

DE INDICIIS, QUÆ EX SUSPECTA PROCESSUS,
qui de crimine intenditur, proelatione & diffensione
eruntur.

SUMMARIÆ.

1. Processus judiciales hodie degenerarunt in subsidia improborum.
2. Diabolus agrotus quando sanatus sit?
3. Cur Procurator in causâ criminali non adiuvetur?
4. Dictum Ludovici 12. Regis Gallia refertur de malis Advocatis.
5. Advocati mali omnia mala faciunt.
6. Advocatus non datur etiam gravissimo delictorum.
7. Indicium generatur, si reus per advocatos vel procuratores litem malitiosè protrahat & distendit.
8. Quæstio juræ & facti iuxta insignia ventilatur.
9. Surrogatum sapit naturam surrogantis.
10. Quæ causæ criminales ad Cameram devolvantur?
11. Nullitates non attenduntur, ubi agitur summarie.
12. Non omne surrogatum sapit naturam surrogantis, quod elegenter declaratur.
13. Advocatus non tenetur resistere debet ea, quæ antecessor negligit.
14. Reus non potest transigere defensionalibus, licet velit.
15. Limitatur Regula, volens non sit injuria.
16. Index exsequens pendente appellatione confutatus, deollatus est.
17. Proposita in specie non in genere refutanda sunt, quod egregie demonstratur.
18. Confessio advocati mali destruit quando & quomodo revocanda sit.
19. Causæ bonorum Advocatorum.
20. Advocati debent parvi adversarii sibi in vicem servare, quod debet.

1 **P**ROCESSUS † judiciales hodierno seculo degenerasse in subsidia & proceptris malicie & iniquitatis, nemini obscurum esse potest, quâ de re totus ille tractatus Pæthen. Inigiosus dictus, à Vent. de Valent. conscriptus.
 2 fingitur Diabolo † aliquando mulierē agrotantissimâ collega medici, datas fuisse vice thysiaci opum contra venena, quibus dillorquebatur, linguae tabula-

rabularum, maledicorumq; caudicorum, quarum comestione Sathanam æ-
grum mirificè refocillatum, atque sanitati restitutum fuisse, quo commento
tatis superq; demonstratur, ut si quæ lites sive civiles, sive criminales sub in-
eudem hominum ejusmodi pervenire contingant, lingua turba fallacis non
tam malitiosè dilatarsi, quàm malitiam & improbitatem inde ac rei pariter
cum iniquo litis patrono unâ solere propagari: unde S. Scriptura linguam
malorum, tela innocentium, aspidè & basilisco multò pejorem ac detestabi-
liorem appellat, in tantum, ut juxta commentum relatum, lingua prava etiam
Diaboli pravitatem, & quo laborat, scelus & nequitiam curare, patrocinari,
tenebras in lucem, falsum in verum transformare & subvertere possit, quæ
ratio inter cætera suppeditari potest, cum quæritur, cur ¶ Procurator raro;
vel nunquam admittatur in causâ criminali: adeò, ut aruspex consultus, quid
oculis maxime prodesset, respondere solitus sit, si Advocatum Procurato-
remve rarissime videris: unde ¶ Ludovicum XII. Regem Galliarum dixisse fer-
tur: quod advocati impudenter sutoris artificium sibi vendicent, nam quod
sutoris est proprium, dentibus alutam producere, hoc patroni in dilatandis
prudenter responsis, & causarum ll. Arnold. Ferronus *de reb. gest. Ludov.*
XII. pag. mibi 76. proinde & gloss. in *l. fin. C. mandar.* ait, quod ¶ advocati o-
mnia mala norint, & quod præsumantur parum conscientiat, Gregor. Thol.
de Republ. lib. 2. cap. 6. num. 19. imò judex ex officio potest inquirere in advo-
catos, & procuratores calumniosos & malè versantes in officio, vel si sint in-
fames, illis interdicare ne postulent, aut ullum actû forensem exercent, Ma-
rant. *de ord. jud. p. 6. in pr. in materia inquisitionis. num. 182.* Planè ¶ advocato
accusatio propter graviora delicta non secus ac manifestò usurario denegatur
Roed. Tirag. in rr. de pœn. caus. 49. n. 12.

Sane advocato vel procuratore tali instructus reus, litis potius prote-
lande, quam tandem evadar, quàm innocentia demonstrandæ gratia litiga-
re præsumit, & dubium non est, quin æquè delinquat accusatus, operâ ma-
ligni patroni adjutus, quàm nefariè is ipse, dum causas injustas defendit, agit
seque exinde suspectum & diffidentem causâ præbeat, quæ ¶ res indicium quo-
que quæstioni non leve patitur, hinc est, quod advocato, adversario injuriosè
respondente, idcirco principalis teneatur, nisi confestim advocato contradi-
cat ac protestetur, *Richard. in l. 3. num. 79. C. quom. et quando judex, &c.* sed quid
si advocatus ejusmodi, cum operam dedit prodelle reo, impingit insulsi, nul-
litatibus concevatis atque lites dilaturas, reum ¶ iupiter lædit, admittens
hanc admittenda, neque contradicens contradicendis, an qui repulso hoc
patrono, reassumptus ad causam, siquidem nullitates commissas taxaverit,
dicatur unâ reassumplisse malitiam, temereq; protelare lites. Quoniam in
facto casus hic occurrat, paucis eum attingemus, dicendum itaque videtur,
quod advocatus novus par se inquitur turpitudine, reassumendo lites im-

ff

probas

9 probas & injustas: ^{1.} surrogatum † in locum alicujus, ejusdem naturam & officium assumat, §. fuerat, *Inst. de act. l. 1. C. de ux. act. Bart. in l. 1. §. hac actio, ff. si quis testam. liber esse juss. fuer.* ^{2.} tum quod processus criminales ad Cameram † devolvantur, nisi casibus quibusdam, iisq; paucis exceptis, ut cum quis sibi manus infert violentas, propter interesse fisci, Gylman. *in præjudic. Camer. tom. 2. pag. 193.* vel cum agitur de restitutione cadaveris ex causa pignorationis, idem *pag. 258.* aut si propter merum imperium litigiosum capitur maleficus, quo in casu ex pignorationis constitutione cognoscit in causâ criminali, propter continentiam causæ, Gylman. *d. loc.* sic in causâ criminali sæpenuerò decernuntur promotoriales sub pœnâ banni, idem *d. loc. pag. 192. & 288.* imò in causâ veneficii decreta fuisse mandata constat, ne torqueretur mulier sine justis legitimisq; iudiciis, idem *pag. 305.* & ne magistratus expellat relegetq; civem, *d. loc.* Porro si jurisdictio est litigiosa, homicida capi potest, & sequestrari decreto Cameræ, *pag. 322.* præjudicia quoque exstant hæc de re inter Hallenses, & Comitum de Hohenlohe, ubi se intromisit Camera, *pag. 169.* denique causæ nullitatum quoque ad Cameram devolvuntur, *vide citatos locos in Gylman.* ^{3.} Considerandum est, quod actus, qui sine aliquâ solennitate poterant expediri, si solennitas juris non intervenerit, non inde vitientur processus, Marant. *de ord. jud. dist. 9. num. 210.* cui congruit, quod aliàs dici solet: in judicialibus actus nullos sustineri, valereq; eosdem parte non opponente, cum imputetur ei, qui nihil opponat, qui enim tacet, consentire videtur. Imò quoties aliquid fieri non debet, factum teneat, si nihil opponatur, Rebuff. *de resc. in præf. num. 97. Dec. conf. 84.* Porro si reus confiteatur crimen in forma iudicii, exinde purgatur nullitas retrò commissâ, & sequi potest condemnatio, Myns. *cent. 5. obs. 77.* deniq; nullitas † non attenditur, ubi agitur summarie & sine figura iudicii, Cavalcan. *decis. 19. nu. 10.* atqui in iudicio criminali de simplici & plano procedi debet, *per supra allegata.* Ergo, &c. Sed hæc utcunque se habent, nihil vel parum stringunt, quod enim ^{1.} regulâ surrogatorum attinet, illa *ἡ πρὸς* vera non est, quoties enim utriusq; & surrogati & surrogantis non est par eademq; ratio, à surro-
12 gatis † procul dubio malè infertur, *Id. in l. si quis filium, C. de inoff. test. Eberh. in Top. in loc. à vi surrog. D. Wilhelm. Antonii de rescript. morator. conclus. 64. num. 21.* Neque sequitur, antecessor in officio malè in ipso versatus fuit: Ergo idem faceret successor, non secus ac si dixeris, tyranno Rex legitimus, insipido prudens, nequam vir bonus successit. Ergo Rex legitimus erit Tyrannus, prudens insipidus, &c. Bart. *in l. infamem, 7. ff. de publ. jud.* quinimò surrogatus debet emendare solennitates actuum, quas antecessor † neglexerat, quod in procuratore surrogato singulariter esse receptum, tradit Marfil. *in sing. sing. 255.* & quanquam ^{2.} causæ criminales celeriter debeant expediri, ^{1.} ne reus diuturnis carceribus emaceratus, quasi bis puniri videatur. ^{2.} neve proces-
sus

sus diuturnitate tandem evadat impunitus, cum Reipubl. interfit, ut delicta maneat impunita, pernotissima: turbantur latitæ & gaudia hominum, quoties criminosi dimittuntur impuniti, ait l. 1. C. de Episc. aud.

Ambigendum tamen nullatenus est, quin si advocatus cujuscunque; etiam sit famæ vel frontis, defensiones quasvis neglexerit reorum, eas refarcire debeat successor, gloss. l. patrum quod inter ff. de pact. Jas. in l. edita, n. 6. C. de edendo l. non tantum, C. de appell. ubi habetur, quod reus non possit renunciare 14 defensionibus, etiam si vellez, Anonym. in addit. ad tract. Cunrad. Neth de inquisit. caus. crim. ut in istis. cap. 5. num. 3. Claud. Battand. in prax. crim. reg. 22. in p. cum seq. Alphons. Costa in tr. de port. leg. pen. lib. 2. c. 3. Johan. Gerd. in comment. ad l. 3. n. 37. ff. de verb. sign. hinc est: quod cum dicitur vulgò, volenti 15 non fieri injuriam, locum non habeat, ubi volens vel injuriens exponit corpus, sanguinem vel pudorem, vid. Cothm. consil. 1. respons. juris, 15. num. 174. adeo ut jure expeditum sit, licet in Camera regulariter non recipiantur appellationes causarum criminalium, ipsas tamen rejicere non possit nec debeat judex alius superior, in tantum, ut si is pendente appellatione 16 capite puniendus sit, Hyppol. in pract. crim. §. occurrit. per tot. Decian. consil. 4. volum. 3. ubi dicunt: quod judex maleficiorum abstinere debeat à nimia festinatione, defensiones reorum audire benignè, etiam post conclusionem in causa. Neq; movent allegata juris brocardica, quod licet solennitas juris propriè non sit processus actusq; judiciales, ex taciturnitate, tamen robur acquirant, ut ita illud: qui arguitur in pluribus & in dilutionem criminum præsertim aliqua prætermissit, quicquid tacuerit, confitetur Hier. ad Pamach. referente Petr. Lotich. de vincl. Germ. in extor. p. 67. in tantum, ut quoties scriptum aliquod debet refelli, nedum generalis contradictio, sed specialis 17 expressa requiratur confutatio, c. ex literis. ext. de consuet. vel in iur. Alex. consil. 154. vol. 1. Cravett. consil. lib. 1. n. 11.

Resp. Quod hæc ipsa argumenta parum stringant, cum enim ea refarciri debeant, quæ neglecta sunt ab antecessore, certè nihil hic obstabit non facta specialis argumentorū aliquot contradictio vel confutatio, hinc est quod in causa criminali quoq; beneficium restitutionis in integrum locum habeat ex generali Edicti clausula, Menoch. de cons. post. gloss. 2. n. 29. ubi asserit, quod carceratis & relegatis hoc beneficium etiam competat, Bart. in l. 39. de aur. & arg. leg. 1. cum causam. ext. de appell. ubi dicitur: Quod error advocati non nocere possit parti, multo minus 18 confessio ejus, quam revocare potest principalis, Bart. d. loc. tantum abest, quin nullitates à procuratore vel avvocato admittæ, ut cum libellus vel articuli defensionales perperam conscripti fuerint, revocari corrigiq; queant, Bart. in l. 3. §. 1. ff. de accusat. Cothm. in resp. jur. vol. 1. resp. 12. num. 35. Zanger. de exc. c. 14. & refert glossa in c. si sacerdos, q. n. 11. quam citat Modest. Pistor. in process. jur. p. 1. c. 49. quod Constantinus impe-

ff 1

rator

rator libellum accusatorium ineptum in conspectu accusatorum publicè incenderit.

- 19 Deniq; invektivæ illæ ad Advocatos † improbos & perversos, tabulasq; versipelles non viros bonos, caudicosque rectos pertinet, de quibus hoc potius enunciatur, quod legibus probè & decenter utentes meliorem ducant vitam quàm prædicatores aliiq; religiosi viri, Rebuff. *in constit. regn. tr. de merc. gloss. fin. num. 5.* ubi & hoc dicit, quod advocati † sub pœna maledictionis æternæ teneantur dicere debitoribus, à quibus consulantur, redde quod debes tuo creditori, &c.

CAPUT XLVIII.
DE INDICIIS, QUÆ EX LATITATIONE
depromuntur.

SUMMARI A.

- | | |
|--|--|
| 1. Latitatio fraudes præ se ferre solet. | 12. An reus monasterium ingrediens latitare dicatur. |
| 2. Qui latitat timore concussionis non dicitur latitare malitiosè. | 13. Domus orationis non debet esse spelunca latronum. |
| 3. Qui latitare jure dicatur? | 14. Absolutio ab Ecclesiâ reo data non tollit pœnam secularem. |
| 4. Pœna latitantis describitur. | 15. An baptisma crimen aboleat etiam quoad pœnas seculares? |
| 5. Quæ præcedere debeant pœnam latitantis? | 16. An sponte confitens delictum remissionem consequi debeat? |
| 6. Latitatio & fuga differunt. | 17. Delicta non tolluntur pœnitentiâ. |
| 7. Ratio à Donello reddita, cur in latitantes inquiri debeat? | 18. Pœna fisco semel acquisita non potest ei sine facto auferri. |
| 8. Homines in secreto viventes præsumuntur male operari. | 19. Explicatur l. 12. ff. de jur. fisci. |
| 9. Hominis mutatio non est facile quoad mores præsumenda. | 20. An reus sponte possit subire questionem ad purgandam innocentiam suam? |
| 10. Latitatio purgatur comparitione. | |
| 11. Animus latitandi exoneratur juramento. | |

1 Latitacionem † plerumq; fraudes præ se ferre, adeoque indicium, ceteris paribus, ad torturam generare, extra dubium positum est, *Dd. in l. Fulcinus, 7. ff. quibus ex caus. in possess. eat. Carer. in pract. crim. §. tertium. n. 14.*
 2 & seqq pag. 51. videndum verò cavendumq; oportet, ne quid timore † concussionis minarumq; factorum carceris aut quæstionis injustæ & violentæ sese absenter, malo, quod subrimescit, se ad tempus subducendo, non secus ac servus, qui plagas domini subveritus aliunde commigravit, inde pro fugitivo habendus non est, *supra c. 18. in fine, quapropter quoq; Prætor. in ff. tit. quib. ex caus. in poss. eat.* bona latitantis occupari jubet ^{1.} si latitet ^{2.} & quidem fraudationis causa. Latitare † autem is propriè dicitur, qui uspiam se occultat, ut accusa-

accusatorem vel causam, quæ intenditur, evitet, vel qui subterfugit in urbe, vel extra eam subsistens, modo copiam sui non faciat, l. 36 ff. de reb. anct. jud. poss.

Quæ latitanti ¶ inducit & hoc gravamen, ut sive acculetur quis, sive ci- 4
villiter saltem conveniatur, dum accusatio pendet, bona ejus manu judicis vel
prætoris apprehendantur addicanturq; vel fisco vel debitori, donec compa-
reat seseq; iustat reus, non secus ac qui patitur exilium vel relegationem, l. ad
cognitionem, 15. ff. quibus ex caus. in possessionem entur. quod in eo, qui ab hosti-
bus captus est, non obonet, etiam si, dum abest, delicti arguatur, *Id. in i. fin. ff.*
de reb. anct. jud. possid. non aliter verò contra latitantem statuenda sunt hæc
ipsa allæve juris pœnz: quam si accusator ¶ vel delator crimen objectu ali- 5
quo modo probaverit, l. cum proponas, C. de bon. anct. jud. possid. Et quanquam
latitatio à fugâ nonnihil distet, adeò ut Cels. J. Crus, teste Ulpiano in d. l. Fulci-
rius, latitantem ¶ ab absente distinguat, dubium tamen non est, quin contra 6
latitantem æquè ac fugientem inquiri jure possit ac debeat, scilicet ne delicta
maneant impunita, sed in apicem potius reducantur. Sontes loco, ubi deli-
querunt, legitime lstantur, nempe ¶ ut bonis satisfiat (ait pereleganter Do-
nell. 17. com. 16.) qui vel factò vel etiam exemplo improbi, læsi erant, tum, ut
iis metus adimatur, quibus hunc incusserat ¶ rei audacia & improbitas ¶ 7
ut si quis improbi exemplo maleficii audaciores facti sint, cognito maleficii
eum teneantur, & spe impunitatis adempta fiant in posterum ad injuriam tar-
diores, hæc Donell.

Atq; hæc tantò fortius stringunt & obtinent indicia, siquidem allegetur
reum continuare actus delinquendi, subindeq; nova quæ judicem ad in-
quiritandum permoveant, emergunt indicia, cum duo plurave vincula fortius
ligent, duo vel plura indicia fortius stringat, & ut trito fertur axioma, quod
etiam & in secreto vivens malè operari ¶ præsumatur, ut dicitur *Johan. 3.* cum 8
primis si reus ante hæc palam delinquere non erubuerit, neq; enim hominis
mutatio, quæ plerumq; summo cum labore animæ contingit, ¶ est facilis, 9
Novell. de Monach. ubi Cujat. in expof. unde Fab. 5. orat. infr. 10. tropus, ait,
nonnunquam ad conjecturas pertinet, ut si dicam bonâ mente factum ideo
palam: mala idcirco ex insidiis nocturni solitudine, Rom. conf. 54. Hypp. in
rub. ad l. Cornel. de sic. cel. 1. ubi inquirunt, actus clandestinos simulationis,
doli, fraudis & cupulvis mali suspitione hant carere.

Sed diutius latitationem metu carceris vel tormentorum non esse hîc
in quæstione, id ipsum perinde se habet, ac si quis fugit accusationem jam in-
stitutam, vel stetit captus per civitatem, ut loquitur Marfil. quæ statio ipsa lati-
tatio est & talis excusandus est, quia jussu fecit, vivendo pœnam sanguinis
verba Marfilii in *seq. seq. 115. & 497* Ludov. à Pegner. in *quæst. crim. c. 17.* vide
Cæsar. in *pract. crim. pag. 51.* ubi distinguit, an latitatio fiat ante vel post citatio-
nem? Si ante corptum judicium quis iterit captus in domo ne capiat, uti lo-

- quantur venerandi veteres, indicium nullum suboritur, sin post citationem coeperit latitare, indiciis gravatur. Perinde est, quoties accusatione iam instituta & decretâ citatione, latitaverit reus, Marfil. in §. diligenter. in rubr. C. de probat. & l. i. ff. de qq. Carer. d. loc. Primus casus tamen sic exaudiendus erit, nisi alia indicia concurrant adversus reum præter nudam illam latitationem, vide supra cap. 11. Cæterum latitationis indicium tollitur, quoties latitans
- 10 † se vicissim sistit, ut enim fuga reditu, ita latitatio comparitione purgatur,
- 11 Boër. decis. 215. imò latitationis & fugæ suspicio † sinistra, Marfil. in sing. 115. & in l. qui falsum, n. 93. ff. ad L. Cornel. de fals. & in rubr. de probat. num. 121. præfertim, si reus antehac pro viro bono agnitus habitusq; fuerit, quæ circumstantia hic omninò attendatur, quapropter, ut id obiter saltem hic attingamus, Anton. Muret. var. lect. lib. 4. refert, sancitam fuisse legem apud Persas, ne quis apud iudices de crimine postulatus, quamvis illud non signis conjecturisve sed oculis manibusq; teneretur, eo iudicio damnaretur, nisi prius exactissimâ in priorem vitam inquisitione habitâ, non tam multa liqueret egregiè laudabiliterq; gessisse eum, quàm constaret turpiter, perfidè & flagitiosè commisisse, sin verò virtutum multitudinem vitiorum numerus vel minimâ parte superaretur, sententiis omnium iudicum absolveretur, Ant. Delrio in repet. l. transigere, C. de transact. in fine. Sed † quid si homo diffamatus de delicto ingreditur monasterium, utrumne latitandi vel pœnitentiam agendi gratia, videatur assumere sacros ordines? Resp. Latitationem, ut supra diximus, vel esse meretriciosam vel fraudulentam, illa uti pœnam non meretur, cum sanguinem vitamq; redimere quovis pacto liceat, l. transigere, C. de transact. ita hæc ipsa omninò nocet & præjudicat latitanti, quæ nedum professione sacri ordinis diluetur, nec si quod maleficium latitanti meritiò impu-
- 13 tari queat, inde aboleri pœna potest, neque enim domus † precationis spelunca latronum esse debet, Joan. Schneid. in §. 4. Inst. de his, qui sunt sui vel al.
- 14 jur. neque absolutio facta ab Ecclesia, præjudicium generare debet foro † seculari, Bald. in l. placet, C. de sacrosanct. Eccles. hanc quæstionem latè examinat Oldrad consil. 4. Bart. in l. i. de pœn. Bald. in l. i. C. an servus ex fact. su. &c. Cæpol. cautel. 9. Jason in l. penult. ff. de jurisd. neque obstat, quod dicitur, per baptismam omne crimen, & quicquid factum dictum cogitatumq; fuerit, aboleri, & quasi haud factum dictum cogitatumq; videatur, cap. quod ante, 32. q. 1. & cap. fin. de pœn. diff. 7. & cap. 2. de cons. dist. 4. cap. gaudemus, de divort. quod ipsum, quoad forum judiciale quoque procedere ait gloss. in d. l. quod autem, dist. 49. Felin. in c. de his, C. de accusat. Et refert ex Thom. Ferrat. fuisse in causa quadam Judæi flagitiosi Paduæ decretum, ut is per baptismam Christianus factus absolveretur à pœna, quam meritus erat, seculari, de pœn. caus. 25. nu. 3. Ergo dicendum est idem de ingresso monasterium, cum parium idem sit iudicium per notissima.

Resp.

Resp. Quod inde male inferatur, ratio quippe, cur baptisma crimen
 aboleat, haud militat in ingrediente monasterium: sequeretur enim, quod
 quævis poenitentia Ecclesiastica tolleretur poenam secularem, quod absurdum
 & ridiculum est, cum hoc pacto delicta prorsus manerent impunita, & sic
 starent furæ in viduare, quod affirmandum non est: planè & hoc Crimine
 non est, an baptisma purget & aboleat maleficia, ut inde quoque tollantur poe-
 næ legales, Bald. in d. l. placet, multiq; à Tiraquello cit. loc. allegati, per ratio-
 nem, quod Ecclesia non debeat patrocinari injustitiæ, malitiis & peccatis ho-
 minum, cap. 1. ubi Schenckhar. Hartom. Petr. de Ravennat. de alien. feud. & di-
 cit gloss. in c. de his, de accus. quod punitus in foro poenitentiae possit accusari
 de novo, & puniri in foro judiciali, & eadem gloss. in cap. admonere, 32. quest. 2.
 statuit: Baptismum nihil remittere in foro judiciali, prolixè Tiraquell. in tr.
 de poen. caus. 25. per tot. Sanè ut ad questionem principalem revertamur, is, qui
 criminis perpetrati suspitione laborat, & postmodum se in claustris subdit,
 potius confiteri delictum sponte videtur, quàm se diffamatione, qua grava-
 tur, purgare. Sed an sponte confessus delictum tacitè vel expressè t me-
 reatur veniam vel poenae remissionem? quæsitum hoc memini, disputatum-
 que inter Doctores: Quod sponte confitenti omninò parcendum sit: non-
 nulli vincere latagunt ex l. edicto, 13. ff. de jur. fisci. & l. 3. §. fin. ff. de alien. jud.
 mut. caus. fact. & legitur in Proverb. Salem. cap. 28. quod confessus scelera sua
 tollit, & cordium consequatur. Hinc illud: Peccati agnitio, peccati medicina, &
 rem manifestam negare arguentis, non diluentis crimen erit, Plin. lib. 4. Epist.
 ad Hef. aliqui limitant hanc sententiam, referuntq; confitenti indulgendum
 non nihil, siquidem nulla præcedente accusatione, citatione vel apparentibus
 indicis, ultro judicem compelleret, eiq; delictum cum omnibus circumstan-
 tiis fideliter exponat & confiteatur, vide Tiraquell. latè in tract. de poen. caus.
 30. num. 10. & seq. sed hæc utrumq; dicuntur: nihil certi solidiq; inferunt, non
 tam quod delicta poenitentia t non tollantur, ut in questione proxima
 dicimus, gloss. in clem. ne in agro, §. quia vero, de stat. monach. Tiraquell. in tract.
 l. 3. num. 307. C. de reuoc. donat. quam quod poena ex maleficio, fisco vel parti
 quæ sita, hoc t facto ejusdem adimi non possit nec debeat, l. id quod nostrum, 18.
 ff. de reg. jur. gl. in d. clem. ne in agro. Neq; obstat t allegata l. 13. ff. de jure fisci, & 19.
 l. 1. §. fin. ff. de alien. jud. mut. &c. unde tanquam à diversis male inferitur: nam
 quod penes eum nulus rerum fiscalium relinquatur, qui fisco denunciat præ-
 dia, non potest videri prædonis, vel malefici manifesti instar deliquisse, d. l. 13.
 ibidem, ubi aorem maleficium cessat ibi & poena fisci, l. sancimus, C. de poen.
 mox enim caput sequitur, at quid si poenitentem bona retrò pejerasse dica-
 mus inde, quod maturius prædia non denunciaverit, vel quid si convinci pos-
 set emphyteuta, malitiose eum suppressisse res fisci, nonne in potestate fisci
 erat, poenam civilem vel remittere, vel infligere itis? quod privato vel offi-
 ciali

ciali jus dicenti haud conceditur, cum primis quod ratione fisci multa singularia iure sint constituta, tot. tit. de jure fisci, sic neque l. 3. §. fin. ff. de alien. jud. mut. caus. &c. hic quicquam mover. Non enim sequitur, actor alii cedens lites suas iure haud permittente in se tandem suscipit iudicium, ut exinde jam cesset actio contra cedentem iudicii mutandi causa facta. Ergo contenti sponte ²⁰ tē delictum, remittatur poena. Alias quaeri solet, an reus quoque sponte possit subire quaestionem, & an idcirco purgentur indicia contra se mota? videatur Marfil. in pract. crim. in §. expedita, n. 55.

CAPUT XLIX.

DE INDICIIS, QUAE EX CARCERIS EFFRACTIO-
ne & irruptione procedunt.

SUMMARI A.

1. Effractura carceris indicium quaestioni parit.
2. Carceris fractura per se crimen grande & nefandum est.
3. Limitatio priorum subiungitur.
4. Qui fideiussoria cautione relaxatus aufugit, indicium quaestioni parit.
5. Palatium vel castrum totum assignatur nobili pro carcere.
6. An qui ostio aperto fugiat, teneatur poena fracti carceris?
7. Qui ex custodia semel aufugit, denuo captus vinculis constringatur, licet persona nobilis sit.
8. Qui arrestum violat, tenetur poena fracti carcerum.
9. Explicatur l. 1. de effractoribus.
10. Refutantur argumenta Roizii, juxta quaestionem illam, an reus iniuste carceratus possit occidere custodes & impune evadere.
11. Non omnes Tyranni sunt, qui vulgo habentur pro tyrannis.
12. Reges boni citius mutari possunt Dei nutu, ut prolabantur ad servitium.
13. Scleris populi est Regem servitorem.
14. Tyrannus à Deo ideo constitutus est, ut effrenatum populum mitesciat & domet.
15. Reus frangens fidem de revertendo ad carceres, indicium quaestioni parat.
16. Dolus maleficiorum fons & fons scaturigo est.
17. Quis iuste dicatur incarceratus?

¹ ALIUD ad torturam indicium est, siquidem t reus iudiciis nondum convictus neq; tortus carceres effregerit, & sive aufugerit, sive, ne fugeret, fuerit impeditus, Marfil. in rubric. de probat. num. 261. ubi ait: quod nedum indicium sed probationem faciat effractura carcerum reo dilapso & in fuga existente, adeo ut si reduci capi; queat reus, sine aliis probationibus possit ² subjugari suppliciis, cum primis quod carceris t effractura per se crimen nefandum graveq; existat, l. 1. & 2. ff. de effractor. gloss. & Bart. in l. eos, ff. de cust. & exhibit. reorum. nisi carcerem rumpens iudiciis haut sufficientibus, sed sola adhuc inquisitione generali durante captus fuerit, Marfil. d. l. num. 162. vel ³ ubi in terminis merae suspicionis t quod in effectu nostro iudicio idem est, versetur causa, adeo ut effractura & fuga rei & inducat saltem indicia & ex suspi-

suspicionibus natis demonstrationes certas & indubitatas, Felin. *in c. nullus*,
int. de pres. Marfil. *d. loc.* nonnulli extendunt regulam supra dictam, asseren-
 tes, ut molitio effractionis & conatus aufugendi quoque indicium pariant ad
 torturam gloss. & Angell. *in l. pignora*, ff. *de pig. & hyp.* Porro si fideiussoria † 4
 cautione relaxatus aufugit, indicium quaestioni quoque paratur, Carer. *in pract.*
crim. pag. mibi 51. ibi: Si discessit animo non redeundi & tunc aufugiens à
 carcere facit indicium siue ostio aperto siue non: nec tamen habetur pro con-
 fesso. Imò si tentabat aufugere & rumpere carceres, indicium fecit. Sin au-
 fugit ruptis carceribus cum conspiratione, nedum indicium hic sed plena
 probatio extoritur, & poena capitis statuitur in reum. *Hac ille, l. in eos ubi*, Bart.
ff. de cust. & exhib. reor. Illa limitant nonnulli, nisi reus prorsus injustè fuisset
 carceratus, ordine juris non servato, Viv. *lib. 3. decis. 509.* vel si homo perrup-
 tis vinculis paulò post reverteretur, Telf. *decis. 77.* distinguendum verò est
 hoc in loco, quoniam carcer sit, qui violetur, non carcer propriè sic dictus, an
 custodia quæ visiputa domus privati, palatium vel castrum personæ publicæ,
 vice carceris & custodia assignatum, Lanfranc. *in c. quoniam*, ext. *de probat.*
 cum enim effractura † delicti species per se, ut diximus, nedum indicium,
 sed supplicium capitale generat, *l. i. ff. de effract. l. in eos*, ff. *de custod. & exhib.*
reor. certè quæ limitativè modò adducta eò haut pertinent, sed de custodia
 privata, ubi vel camera, cella, domus, civitas, pagus reo attribuitur, in termi-
 nis accipienda, hinc Angel. *in l. pen. ff. quod met. caus.* ait: quod potestas id est
 magistratus possit totum palatium vel civitatem totam nobili pro carcere as-
 signare, non obstante, quod statutum dicat accusatum de crimine in carce-
 res esse mittendos, ut proinde iudex ex syndicato non teneatur, Tiraquell. *de*
pen. cons. 51. num. 12. Quemadmodum † et adversò huc non pertinent vulga-
 re illa axiomata juris: quod qui ostium apertum repererit, subindeq; fugerit,
 minus purgatur, *d. l. i.* cessante enim legis ratione & ipsa quoque dispositio
 cessat. Lebehard. *in top. in loc. à res. rat. leg.* De eo autem, qui domum, villam,
 civitatem, pro custodia habebat, siquidem evaserit, non tam inde præjudi-
 cium & iudicium ingens nascitur, Carer. *d. loc. pag. 52.* quàm si denuò capiatur
 reus, ut in carcerandos sit, ne facillè dilabatur, quo calò reus perdit sua, quæ
 alias habebat nobilitatis & dignitatis privilegia † prerogativas, gloss. *in l. lege*
Cornelia, ff. *ad Scrim Syllan.* adeò, ut si jam vinculis constrictus fideiussione †
 præstata desideraret relaxari, non audiat Bald. *in d. l. lege*, Bart. *in l. i. ff. de cu-*
stod. & exhib. reor. Porro carceris effracti poenam non obvenire, quoties Com-
 mentationis † negligentia reus aufugerit, tradit Natta *consil. 499. num. 15.* Por-
 tò qui severitatem iudicis timens, nempe qui solitus sit injustè procedere cum
 captivis, carceres frangit & evadit, nedum poena effracti carceris teneatur, nec
 indicis ex fuga & irruptione prægravatur, ita Carer. scribit & limitat hæc ea-
 dem *d. loc. num. 38.* cum primis si minas iudicis & excessus ejus probare vale-

Gg

ret co-

ret eorum superiori, Paris de Put. in tract. synd. in verb. fidejussor. & in verb. furga. Carer. d. loc. ibi: si aufugiat propter minas atroces & sævitiam judicis non habet præsumptionem contra se de crimine, & sic tunc non facit indicium. Hæc ille. nec qui arrestū, quod loco carceris erat, rumpit, tenetur pœnâ fracti carceris, Menoch. 2. arb. q. cas. 30. quod secus erit in causis malefactorum, ubi de indiciis quæritur, adeò, ut aufugiens & violans arrestum, suspitione graviori laborare demum incipiat. Comprobandum verò ἀπὸ τῶν non est, quod scribit Petr. Roiz. in decis. Lituan. decis. 3. num. 272. Joan. Papon. de arrest. lib. 7. tit. 3. arrest. 3. injustè carceratum effringere carceres & custodes, quos viderit sibi restitutores, ne aufugiat, necare impunè posse. ¹ propter textum generalem, l. 1. ff. de effraCTORIBUS, ubi autem lex non ¶ distinguit, perdurum est hominis distinctionem admittere per vulgata, &c. ² tum quod autoritate privata nemo sibi sumere debeat ultionem, l. 176. ff. de reg. jur. præsertim si ad superiorem ¶ provocare ei remedium juris competat & supersit, quod enim appellatio in causâ criminali quoq; admitti debeat, vtilavimus *suprà* cap. 47. ³ cum quod dici jure nequeat, ante sententiam, quæ justè vel injustè esse incarcerationum, contingentium non est determinata veritas, nec probat hoc esse, quod ab hoc contingit abesse. ⁴ Porro & hoc crimen non petitioq; principii est, an tyrannus ipse (quod exemplum vice rationis subjungit Roiz. d. loc.) à privato vim passio possit occidi, Bod. 2. de Republ. c. 2. hinc Furius Camillus, Manlium Torquatum Tyrannidis attentatè reū in jus vocari, & causam dicere jussit, non inauditum condemnare, & sanè quanta ¹¹ tyrannorum ¶ multitudo erit, si tyrannos sævitæ prætextu postulare vel occidere licet, quàm multi innocentes optimiq; principes accusabuntur, qui tribus necessariis, qui novis vectigalibus paulò pressius cives urgent? qui contra nutum & applausum populi non nihil decernunt novarum, qui cohortes prætorias contra rebelles & refractarios ducunt, vel si conjuratos vitæ suæ insidiatores suppliciiis afficiunt, quales ut plurimum vulgus indomitus & delicatus tyrannos appellat, & quid si reverà tyrannus populum regat, nonne contra ¶ stimulum plebs furit, grassatur, calcitratur? quoties in tyrannum arma stringit. Equidem enim vero verius est, quod juxta merita subditorum eis tribuantur Reges, adeò, ut qui ante susceptum regimen frugi videbantur, mox pessimi & sceleratissimi evadant, And. Gerr. de provid. divin. lib. 6. c. 7. hinc illud: Reges ¶ quando boni sunt, muneris est divini, quando verò mali, sceleris est populi, Isidor. Hispalens. de sum. hon. lib. 3. c. 4. 8. & Evarist. Papa Epist. 2. ad Egypt. & Origen. Adamanti in lib. Jude. hom. 4. ibi pro subditorum meritis disponitur à Deo vita rectorum, unde Luther. *Was ist ein Tyrann? Er ist ein Vberrichter des Volcks. Sünde willen regieren* / tom. 3 pag. 320. præcæteris enim inestranatum durumq; vulgum compescit & emollit Tyrannus, *juxta polit.* quapropter ¶ idem Luther. Dieselben Tyrannen sind die Knüttel

Rückes dem Hunde an den Hals gebunden / sollen sie besser reagieren / *Q*uod
würde auch andere Ordnung vber sie geschehen haben / *H*at ille, tom. 3, pag. 321.
denique considerandum est & hoc, quod reus ejusmodi duorum se son-
tem altingat malefactorum, 1. effractionis carceris, cuius pena capitalis est,
d. l. 1. 2. & ceteris carcerum custodis, ex l. Cornelio de sicar. r. t. cod. homici-
da enim quod fecit, expectet. 3. tantum abest, quin effractor indicis ad tor-
turam sufficientibus super delicto eo, unde incarceratus erat, merito præ-
gravetur, argum. d. l. 1. de effract. sed de argumentis Roizyl. sic dilutis, quan-
tum satis?

Sed quid si incarceratus sub juratoria cautione esset dimissus ad cer-
tum tempus, hoc pacto & fide, ut tempore ꝑ præterlapso rediret, is autem¹⁵
redire nollet, utrum inde indicium generetur? Resp. Distingunt vulgò Dd.
inter injuste & iuste incarceratum, primo casu nedum redire teneri reum, 4-
junt Dec. in pr. cum lib. 2. cap. 13. num. 5. Surd. cons. 182. Ergo quod minus pacti
vel fidei datæ violatio potest, nec indicium inducere & inferre: cum operam
dani relictæ in dolo non sit, quem alias causa quævis colorata excludit. Do-
lus verò malefactorum fons & seminis est, vel ut Oldendorpius ait: Radix¹⁶
delictorum, ꝑ cessante autem dolo malo, nec delicti locus superest. At ubi¹⁶
non est delictum, nec inquisitio de delicto erit, privatio enim præsupponit
habitu, princ. iust. de lib. Bald. in l. 2. ff. de iust. & iure. Ergo; sed hæc in capite
sequenti prosequemur aliquantisper prolixius. Ceterum de iuste incarcerato
aliter statui debet, quæ oportere aliis juris ratio dicat: is enim hand rever-
tens contumax dicitur, contumacia verò indicium per se generat, de qua su-
pra cap. 1. sed quis iuste carceratus proprie dicitur? is iuste carcerari dicitur,
qui ꝑ præcedente inquisitione generali, nonnullisq; iam apparentibus indi-¹⁷
cis captos, & in carcerem est missus, quæ de re quæq; supra cap. 1. & 3.

CAPUT L.

DE INDICIIS, QUÆ EX VIOLATIONE
fidei data resultant.

SUMMARIA.

- | | |
|---|--|
| 1. Quis ad iuramentum rediturum, fidei datæ,
adpromittit, nec exoptat, delictum confiteri
confetur. | quæ quæ præterita negligit. |
| 2. Quis iudice deserto, appellationi injusta
pactum promittit. | 5. Dux esse videtur est fructu iuramentum. |
| 3. Reluctante testis iniquitatem depositio nar-
ratur. | 7. Utinam Imperator fidem violantem perda-
da emere sollicitatem humanam. |
| 4. Violatio fidei data ad spes precum. | 8. Casus in iustitia Clericorum fidem da-
tam violantem in iustitia debet. |
| 5. Aliaque precum, qui sunt non solum. | 9. Subvertendum ne Casari Regibus alii
propter violatam fidem regni sui spoliarentur. |
| | 10. Quæ causa imperium Orientale ac al-
sum |

sum sit à Coronâ Imperii Romani?

11. Rudolphus Succus perjurii pœnam luit manus amissione.

12. Cur Helvetii sese in hodiernam libertatem transfulerint.

13. Helvetii non agnoscunt imperium Roman. pro superiori.

14. Fidei datæ violatio dolum arguit.

15. Fidem frangens peccat mortaliter.

16. Indicia ex violatione fidei quomodo pon-

deranda à judice?

17. Qui promittit difficiliora, præsumitur ipsum dejeraturum.

18. An judex ex syndicato teneatur, qui fidem rei secutus, eum dimisit, reus verò non revertatur.

19. Vbi animi virtus pro cautione est, cautio non requiratur.

20. Si nobilis ex palatio aufugit, quod loco carceris habebat, judex non inde tenetur.

Diximus modò promissionem de revertendo ad carceres † tenendam esse, & siquidem non servetur fides data, inde indicium emergere contra reum, quasi tacitè delictum confiteri videretur, si enim injustè carceratus redire non tenetur, dimissus hoc pacto, ut certo tempore transacto se sistat custodiæ vel judicio, Myns. cent. 6. obs. 88. Cacher. dec. 66. nu. 12. Covarr. ref. 2. Ergo justè meritoq; incarceratus sistere sese omnino tenetur juxta fidem datam, nec reversus seipsum ultrò reum prodit, judicat, ut idcirco sat indicii ad torturam nasci, nemo non videat? contrariorum enim contraria est ratio, jus & dispositio, l. si contra. in fine, ff. de vulg. & pupill. subst. princ. inst. de his, qui sunt sui vel alien. jur. non secus ac si verbi gratia dixeris, judex non deferens appellationi justæ punitur, l. quoniam, C. de appell. Ergo recipienda non est appellatio injusta & frivola, adedò, ut qui eidem deferat † judex, pœnam incurrat. Cujusmodi argumenta in jure valida & ulitata sunt, c. cum appellationibus, de appell. in 6. Sic testis interrogatus, an reus sit malæ famæ & quid per malam famam intelligat, responderit, se nescire, nihil probat, quia contrariorum contraria est ratio, Eberhard. in top. in loc. à contr. num. 5. vel ut ineptus ille deponerat testis, scio Filium à Sempronio occisum esse noctu, requisitus, ut rationem redderet, respondit: scamno me decumbente ac dormiente intrabat

3 Sempronius conclave, cædebatq; Titium securi † ictu valido, an offenderit hominem planè nescio, Jacob. Ayres. in process. jur. lib. 2. circ. med. Eberh. in top. d. loc. à contrar. Adde, quod fidei datæ violatio sit instar perjurii (cum primis si vice juramenti an Eides stat reus sponderit reditum) atqui perjurium per se indicium quæstioni facit, uti infra dicetur, c. seqq. Ergo & fidei

4 † datæ violatio. Schurff. consil. 97. cent. 5. num. 8. asserens, quod fidei simpliciter datæ promissionem frangens ipso jure incurrat infamiam, sicuti perjurus in casibus, ubi perjurii ipso jure infamiam infert, incurrit, Schurff. d. loc. Idem d. cent. 3. consil. 62. num. 11. ubi dicit: quod l. licet, C. de transact. verificetur cum primis locumq; potiore habeat, tunc quoties futura promittens ea

5 non servat, secus qui præterita † non custodierit, adedò ut testis de præteritis falsa deponens, infamiam ipso jure non incurrat sine sententia condemnatoria,

ria, Schurff. *d. loc.* Indepertutum illud: grave est fidem fallere, &c. idem Schurff. *consil.* 59. n. 5. & *consil.* 99. num. 7. cent. 1. ejus transgressionis non aliter ac fracti juramenti Deum ꝛ ipsum vindicem fore credidit veneranda antiquitas, &c.

Leinius fidem, pacta & transactiones ꝛ cum Christianis initas frangens à Constantino bellis molestatus in acie fato infelici occubuit. Sigismundus subscribens decretum Constantiense, heretico nō esse servandam fidem, posthac nulla felicitate floruit, Turca, cui obsidis loco, hostia sacra data erat, Deum fractæ fidei ultorem sollicitabat contra Christianos, unde ꝛ victoriæ compos factus est.

Imperatores ꝛ contra fidem & majestatem imperii obsequentes Papis, inde totā Græciā spoliati sunt, caveant, ne reliquis imperialibus Romani decoris, quantum de iis adhuc restat, eodem pacto quoq; priventur. Præsertim, da jeso die Cron des Reichs auff die Spitzen des Schwerdes gesetzt / vnd der Soldatesca gleichsam gegeben worden / ut loquitur, Johan. Martin. *in discursu polit. de aut.* pag. 130. unde Domin. à Dissing. *in tr. de auton.* 12. p. 241. *ibī*: Haben endlich sich durch ihre Clamanten vñnd Keysermeister vmb ihr Keyserthumb gebracht / welches die einzige Ursach gewesen / daß die Türcken Constantinopel vnserer Vornarber eroberet / vñnd das Königreich Ungern angefallen / vñnd biß auff dato verwüster / welches Unglück vñnd Straffe einig vñnd allein / den frechbässigen Clamanten zuzumessen / & *ibī*: Haben anlaß gegeben / daß Orient von den Occidentalschen Völkern deserirt vñnd hülflos gelassen worden / & *cap. precedenti.* 31. pag. 241. *ibī*: Also haben ꝛ die zwo Kirchen / Rom vñnd Constantinopel gehadert vmb den reichen Primat, mit eitel lamen / faulen / vergedlichen Zotten / biß in lezt sie der Teuffel alle beyde gefressen hat / die zu Constantinopel durch den Türcken vñnd Mahomet / die ander durch das Papstthumb zu Rom.

Rudolphus ꝛ Suecus incitatus contra Henricum IV. Cæsarem legitime electum, manum truncatam, quam acies ei ademerat, ostendit jam moribundus locus, dicens: Ecce hæc est manus, quæ fidem datam non servavi. Cranius *de jur. polit.* p. 2. *probl.* 4. pag. 123. Helveti ꝛ contra fidem publicam molestari, dominationem Austriacæ jam olim de se excusserunt, ut nunc liberi in montibus suis libera ac populari militari virtute acquisita imperia teneant, nec ipsum Cæsarem recognoscant pro superiori, aded ut ab hoc non jubeantur sed cogentur, *Recessamp. in anno* 76. §. 2. 3. Camera ꝛ citari, eam adhortari solent, ne se delunc processibus suis exagitent. Godlieb. ab Hagen eq. Megap. amicus & contubernalis noster Spitz. Neometum *in discurs. elegant.* de nobilit. pag. 39.

Et quæ exempla alla hic recenseri possent, sed ad rem ipsam unde digressi sumus, revertamur, deniq; fidei etiam privato datæ rescissio & dolum

- 14 arguit hominis, qui fomes est & materia circa quam in genere † versantur & ex qua tanquam perenni fonte scaturiunt & promanant proaireses delinquendi, tandemque actus secundi ut loquuntur & delicta ipsa, *Dd. in l. 51. ff. de injur. §. 38.* & incidit in crimen stellionatus, *Plot. d. loc. efficitq; is, ne altera contrahentium pars ipsi fidem servare teneatur, l. quæ, 20. ff. locati.* aded, ut toties diximus, iudex non teneatur tam sollicitè indagare indicia, uti aliàs eum face-
- 16 re oportebat, ubi à reo deceptus & prætextu † fidei datæ elusus non erat, *Hyppol. in sing. sing. 42.* ubi statuit, quod si quis fidem alicujus nudis verbis promissam securus, factum bona fide initum & gestum fide juratoriâ approbet & confirmet, illo fidem violante nihil confestim quoq; absolvatur, *Socin. in reg. fall. reg. 193.* ubi limitat & explicat passim commune illud Theorema.
- 17 Aliàs dici solet vulgò, quod multa & difficiliora † & rariora promittenti fides haud habeatur, *l. non omnis in fin. ff. de re jud.* ubi glossa dicit, qui maria & montes pollicentur eis credendum non est, & scitè Waremb. ab Erenberg. *de fœder. p. 2. pag. mihi 115.* Ipse tum in aulis cùm extraulas (ait) observavi, nihil constantiæ, nihil integritatis, nihil vel parùm fidei iniis esse, qui promissionibus rerum etiam minutarum non satisfaciunt. Hæc ille. Porro Eberh. *in proëm. loc. leg.* admonet scholares, ut sint diligentes videndo, diligenter & ponderando allegationes juris, nec sibi nec aliter quicquam dicenti credant, sed videant, super quo dictum fundatur.
- 18 Sed an iudex † fidem rei securus relaxaverit hominem custodiâ, is verò redire noluit vel prorsus aufugit, inde ex syndicatu teneatur? distinguitur communiter inter reum, qui ante diffamationem capturamq; vitæ honestioris æstimabatur, aded, ut si iudex hominem ejusmodi vel sub fidejussoria, juratoria cautione vel fide simpliciter datâ dimiserit, haud syndicatus reus fiat, secus si captum famæ & vitæ turpitudine inquinatum relaxaverit, *Barbat. in l. si ex stipulata, col. 8. ff. de V. O. & cons. 3. lib. 2. Felin. in c. cum contingat, col. 3. vers. prima conclusio, extr. de rescript. gloss. in l. 1. §. his autem, ff. de rip. mun. Bald. in cap. 2. col. 3. vers. quero iterum, de jud.* dicens, quod ubi ipsa animi virtus † pro
- 19 satisfatione sit, cautio non requiratur à reo, ita, ut si vir nobilis † loco carceris totum palatium pro custodiâ habens aufugerit, ne idcirco teneatur iudex, non secus ac si à possessore bonæ fidei servus aufugerit, qui integræ opinionis & fidei videbatur, *l. à bonæ fidei, ff. de R. V. vide Boër. decif. 217. num. 9 vers. tertio limit.* Tiraquell. *de nobilit. cap. 20. num. 28. vers. hinc quintò*, Roland. à Valle *conf. 11. num. 31. vol. 3. Vincent. Catoc. de juram. lit. decif. 1. quæst. 13. quæst. pr. n. 12. vers. quartò pro hac parte, & in tr. de depof. de culp. depof. lim. 5.*

CAPUT LI.
DE INDICIIS, QUÆ EX PERIVRIO
nascuntur.

SUMMARI A.

1. Infamia indicium quæ suam facit.
2. Omne iuramentum servari debet.
3. Radia Camera imperii absolvi jurantes à vinculo iurjurandi.
4. Processus in causâ citationis ad videndum relaxari à iuramento mediatis, contra mediatos imperii decernuntur.
5. Quædam iuramenta absolute non exiguntur.
6. Unum iuramentum non potest supplere aliud si non desinitur.
7. Qui quid iuravit, occidit animam.
8. Quando poena perjurii proprie committatur, excludit iudicia defensionis.
9. Delicta excludit perjurium.
10. Auctoritas superioris in omni iuramento recipitur.
11. Si quis iuravit se non appellaturum, si auctoritate gravatur, appellare potest.
12. Qui officii capitulationem iuravit ex frangit, quoque perjurus est, exinde indicium generatur.
13. Referuntur prælixâ serie officiales, quæ ante ingressum manus iurare tenentur, & quæ ob non servatam fidem inde emergant iudicant.
14. In assensum consentire debet possibilitas.
15. A Clerico non recipiatur iuramentum, quod velit redire ad contrubinam.
16. Quare eventus belli non respondeat voto nostro.
17. Miles perjurus infelix bellator est.
18. Ipsi continentur dices à Deo severè puniuntur propter scelera præsumpta militum.

PERJURIUM infamiam † interrogare extra dubium positum est, *l. si quis major* 1 ubi gloss. & *Dal. comm. C. de transact. gloss. in l. Lucius. ff. de his, qui not. infam.* Et in l. quæ sub conditione, ff. de condit. inst. Atqui infamia † hominis per se 2 patet indicium questionis, iuxta ea, quæ supra diximus, cap. 31. Ego & perjurium. Neq. distinguitur, quomodo & quâ ratione reus pejeravit, an iuramentum iudiciale live extrajudiciale violârit, cum iuramentum † omne servandum sit, quod servari potest absq. æternæ salutis dispendio, *cum contingat de iurjur. c. licet. 201. in 6. c. quando de pass. ad eod. ut iuramentum † etiam* 4 *vi metûve extortum obliget jurantem, c. si vero de iurjur. Gylm. decis. camer. Symphor. vol. 2. pag. mibi 165. consq. absolutio non lequatur, Gylm. d. loc. quæ solummodo expedite Papam posse statuit, Cavalcan. decis. 9. Hodie †* 5 *Camera imperialis iuramenti à nota & poena perjurii à effectum agendi absolvi, Gail. l. 1. c. 21. 23. c. segg. ubi processus † quoque in causâ ad videndum* 6 *relaxari agentem à iuramento mediatis contra mediatos imperii subditos decernuntur, Gylman. d. loc. tom. 2. pag. 71. c. 296. Wilhelm. Antonii de rescript. notar. consil. 17. Quod si magistratus contra quem absolutio petitur, sese offert de iuristando & iudicio listi, neq. confessim de iustitia actoris apparet, reus remitti debet ad iudicem Ecclesiasticum, Gylman. d. loc. pag. 269. Paul. de Castro consil. 39. vol. 2. Vide Anton. Quett. consil. 28.*

Cæterum

Cæterum qualiter juramentum vi metuq; expressum perjurii notam inurat, quoties violetur, faciatq; indicium quæstioni, notatum esto ¹. Quod ⁴ jusjurandum ad dispendium salutis † æternæ tendens ². contra bonos mores ³. quod in pravum exitum cedit ⁴. exemplo perniciosum ⁵. junctumque pactis & placitis Reipublicæ salutem offensuris, jurantem haud obligat, adeoque nec indicium generat, cum privatio habitum præsupponat, *c. si vero, c. cum contingat, & c. 22. 4.* ubi dicitur, quod juramentum bono publico repugnans, nedum † absolutione egeat, *arg. l. 7. in fin. ff. d. ann. legat.* ⁶. Sic nec juramenti stringit violatio, quoties pactum principale erat nullum, unde nec accessorium ejus, utpote metus, vis, injuria &c. obtinebunt, Alph. To stat. *en Matth. tom. 1. in princ.* Andr. Gail. 2. *observ. 1.* Hinc cum mulier vi metuq; coacta consensit alienationi dotis, certè nihil agit, quia placuit, juramentum † non valere binos legitimare & supplere defectus, Dec. *consil. 249.* Panorm. *in c. cum contingat, & Felin. in d. c. si vero*, Specul. *in §. nunc videndum, de leg. 11. 25.* Adeò ut jure receptum sit judicem compellere posse, cui juratum est, partem, ut remittat juramentum, etiam pacto per se licito existente, sinatque contractum ad communes juris regulas reduci, egregiè Matth. de Afflict. *in decis. Neapol. decis. 180.*

Et licet præcedenti capite fidei fractorem perjuro similem statuerimus, quod etiam probatur, *c. ad aures, de his, quæ vi metuq; caus. c. pervenit. de fidejuss. c. pervenit*, Clem. 2. *de jurejur.* Jason. *in §. item Serviane, n. 52. in fin. de action.* Schurff. *d. loc.* ubi fidei præstationem ad juramentum sese habere dicitur, uti genus ad speciem, juxta illud: quod ullum non constituat, Deus veritatis author & custos, inter simplicem juratamve loquelam, discrimen, ut enim perfidiam juramento abesse præstat, sic mendacium verbo hominis. Os quod ⁷ mentitur † animam occidit. Quisquis ergo loquitur verum, uti decet, jurat, cum scriptum appareat, testem fidelem non mentiri, *text. in c. juramenti. 22. quæst. 5.* Andr. Gail. 2. *observ. 59.* Neque tamen simplex fidei datio perjurium parit, pœnamq; perjurio dictatam novissimis Imperii recess. & *constit. crim. Carl. V. artic. 106. & 107. & artic. 176.* Tantum abest, ut absolutio hic requiratur, generetve indicium vel torturam, nisi, ut supra: cap. præcedenti diximus, fides judicialiter stipulata, fracta fuerit, proinde Gail. *d. loc.* ait: quod ⁸ pœna perjurii † non locum habeat, nisi quando frangatur promissio jurata expresso verbo (juro) per rationem quam addit, nempe ut fiat in pœnalibus restrictio, *c. odia, de reg. jur. in 6.* Porro perjurii reatum non incurrit, qui promittit jurato factum alienum, & fecit quantum potuit, Gomez. 2. *resolut. 10. num. 23.* Sutd. *decis. 234. num. 12.* prout justa causa excusat à perjurio, quæ definienda est judicis arbitrio, probandaq; ab eo, qui eam allegat, Hering. *de f. de juss. cap. 19. num. 121.* dolus † quoque excludit perjurium, Prosp. Farin. *p. 2. lib. 2. tit. 6. quæst. 56. artic. 5. lim. 3. num. 202.* nec perjurii pœnam meretur lata culpa

colpa, Hering. *de fid.* c. 19. n. 119. auctoritas ꝑ superioris, qui in omni juramen-
to excipitur, etiam perjurium non admittit Mod. *Pist. consil.* 24. lib. 1. Hering.
d. cap. 19. num. 24. Wilhelm. Antonii *in tract. de re script. morat. conclus.* 30. nu.
26. & seq. Sic nec juramentum illegitimè, nec quò par solennitate receptum, ut si
quis juravit per Deos alienos, obligat jurantem, non indicia, nec perjurii præ-
nam parit. Setur. *de jur.* l. 1. cap. 19. num. 11. Potrò qui contractum nullum sivo
cancellarum non observat, perjurium non incurrit, Setur. *d. loc. cap.* 26. nu. 52.
Placè qui nec adimplevit jurata, si impossibilitate juris vel facti impeditur,
quò minus præstet, vel fidem contractus exsolvat, non committit perjurium,
multò minus indicia generantur, Manc. *p. 4. de jur. eff.* l. 9. 6. num. 10.

E diverso si quis juravit ꝑ se non appellaturum, si gravatus notoriè, ap-
pellat non incurrit perjurium. Joan. Gvetier. *p. 1. cap.* 37. Denique perjurus
non est, qui negat positionem articulorum, quoties scit partem positionis a-
liquam esse veram, alteram fallam, neque hinc falsitatis emergunt argumen-
ta Grave, *ad qbf. Gail.* 82. lib. 1. num. 16. Pacian. *de probat. neg.* p. 1. cap. 18. num. 5.
Non audiendus erit, sed indicis potius aggravandus, qui allegat corpus
& alienum à jurejurando, adferens se jurasse lingua quidem, sed mentem inju-
ratam retinuisse, *in discurs. contra Dngersd.* p. 38. quò de causà *cap. preced.*

Cæterum ad hanc classem pertinent quicunq; ratione officii ꝑ jurant, 12
& convincuntur de jessasse, contra Capitulationes vel præcepta officii, nam
& hæc jurata fidei violatio & perjurium inducit, Gail. *d. loc. num.* 6. & admini-
culationibus indicia indicia parit questionum: Causa enim effectum arguit, &
qualis causa, talis solet esse effectus, Eberh. *in Top. in loc. ab effect.* Jurant autem
potissimum officii ratione, Imperator Romanus vigore Aureæ Bullæ Caro-
li 1. V. aliq. Reges electi, de regno dextrè & sincerè administrando (quan-
quam Anton. Quetta *consil.* 14. num. 28. & moderni ex Catholicis Theologi
licitudinem perneget: sed quo fato & eventu, res Imperii ipsa jam loquitur)
ex præscripto Capitulationis regni. Potrò jurant ꝑ Dd. Legum, l. 11. *C. de ad-*
vis. divers. jud. Jurant iudices antequam judicandi munus subintrant, *cap. ve-*
ment. de jur. l. 14. *C. de judic.* Hinc Liv. lib. 1. *belli Macedon.* scribit: non licuisse
apud Romanos Magistratus plus quinque dies gerere, nisi qui jurassent in le-
ges, ideoq; debet officialis qualiscunq; sit, jurare saltem generaliter, officium
suum bene sese ac legè dicit administraturum, aut simile quippiam, alioquin ei
non creditur, sive sit ordinarius, sive extraordinarius, l. 2. *in princ. C. de juram.*
cal. & in §. quia verò, Novell. de judic. text. in cap. 1. §. hoc quod non multe, Bald.
colum. 111. 112. *de pac. const. & Plax. de legib. lib.* 9. & 11. Ægyptiorum Reges ex
sua ipsorum lege iudices adjurabant, ne quid injulk, etiam si Rex imperaret,
judicarent, author Plutarch. *in Apophth.* præterea jurant Cardinales Papam e-
lecturum, quod absque omni gratia & affectu dignissimum velint creare, ut
refert Nicodem. Tausup. *in Anais heppino*, quos modo perjuros esse, in ge-

Hh

nere

ners adstruit, cum hodie nullus eligatur Papa sine nutu Regis Hispaniæ, quod pluribus evincit Joan. Wolff. tom. 2. *left. mem. pag. 999.* Pares curiæ, qui cognoscerent de controversia, quæ est inter dominum & vasallum, jurant se rectè judicaturos Petr. de Raven. & Feudistæ communiter in c. 1. tit. de contro-
vers. fend. ap. pares terminand. Jacob. à S. Georg. in tract. feud. in verb. & dicti
vasalli, col. 6. vers. ulterius quæro, utrum isti pares? quanquam Andr. de Ifern. in
d. cap. 1. teneat contrarium, inde quod pares semel præstiterint juramentum
 fidelitatis, nihil tamen evincitur, prout huic rationi optimè respondent ci-
 tati Doctores d. loc. Præterea jurant Consules civitatum, *auth. præfides, C. de*
Episc. aud. jurat & quilibet administrator Reipubl. aut justitiæ, §. sic igitur, in
auth. ut judices sine quo suffrag. fiant, l. 4. C. de bon. vacan. lib. 10. ubi Bald. ait, o-
 ptimè inde probari, quod syndici civitatum non antè possint uti officio syn-
 dicatus, quàm juraverint, rectè & fideliter se versaturos in officio. Jurant
 quoque tabelliones, ut dicit Joan. Plat. in d. l. 4. Jurant item nummularii, ut
 notat gl. in l. 9. §. 2. ff. de edend. Jurant & milites, cum militiæ dant nomen, qui
 alias tanquam privati habentur, ut voluit Bald. in d. cap. quoniam contra, & in
 l. 2. & ibi gloss. in verb. sacramento, ff. de his qui not. infam. & gloss. in l. penult. qui-
 bus ex caus. major. & Speculator tit. de procur. §. 1. vers. item excipitur, quod est
 miles, & in tit. de accusatore, §. 1. vers. item excipitur, quod est miles, & in tit. de
 jurejurand. §. 1. vers. de sacrament. quod præstant milites. Deinde calculatores,
 quibus calculandæ rationes committuntur, jurant. Bald. in d. §. his illud, col. 2.
 vers. pone consules. Et qui comparationes literarum faciunt d. l. comparationes,
 ubi Bald. in 6. notab. si qui adhibentur, tanquam periti, tenentur jurare, & pro-
 pterea etiam Medici jurant, cum de artis peritiâ jurare cogantur. Bart. in pro-
 æmio, ff. & in l. 9. C. de testib. & Bald. in l. hac editali, §. his illud, C. de secund. nup.
 jurant etiam obstetrices, Dd. in l. 9. C. de testib. jurant item artifices & mecha-
 nici, ad aliquid agendum assumpti, d. §. quod autem, in auth. de non alien. jurant
 & advocati d. l. 14. C. de judic. ubi tantum gloss. dicit, hoc non observari con-
 suetudine. Jurant & erogatores annonæ publicæ, & qui stipendia solvunt, l.
 16. in princ. C. de erog. mil. ann. lib. 2. & executores testamentorum, ut dicit Jo-
 an. de Plat. in d. l. 12. C. de erog. ann. Porro jurant vendentes bona debitoris, au-
 thoritate judicis, l. ult. in fin. C. de bon. auth. jud. poss. & qui mittuntur ad inspi-
 ciendum fines agrorum, Bart. in d. l. 9. C. de testib. & agrorum ipsorum desi-
 gnatores sive assignatores, Barbat. consil. 25. Jurant quoque custodes carce-
 rum, in Clement. §. porro, de heret. jurant omnes periti de arte sua interrogati
 Dd. in l. 1. ff. de ventr. inspic. Denique jurant scholares, recepti in matriculam
 pernotissimam, & quæ juramenta hujus farinæ alia. Quæ si violantur non
 secus inde perjurium, & consequenter indicia resultant pro re natâ, ac si
 quovis homines pacto dejerassent, siquidem per verbum JUR O, reale seu
 corporale, ut loquuntur juramentum, requiratur, Gail. citat. loc. & sic conse-
 quenter

quenter ejusdem operationes & effectus inferantur, parium enim idem est
judiciū Eberh. in Top. in loc. à pari. Deniq; perjuria non parium, nec in con-
sequenti indicia questionum, quoties juramentorum conceptibus inferun-
tur iniqua, inulata, impossibilia, † & non servanda facta, quorum, uti nulla 14
obligatio est, L. 81. §. de reg. jur. ita nec juramenti, quod sine subiecto habili &
legitimo non subsistit Matth. de Afflict. in decis. Neapol. 295.

Porro difficultas excusat à perjurio *ibid.* Wilhelm. Antonii de rescript.
muras. conclus. 13. num. 29. quinimò filiusfam. non potest jurato sese obligare,
quod testamentum patris oppugnare nolit, gloss. in l. si quando, C. in off. test. con-
suet. var. Dd. cons. 2. n. 29. Verbi gratia jurabatur meo tempore in aliqua Acade-
miā famosa & celebri nolle scholarem, injuriam realem vindicare vel reper-
cutere, quod caput juramenti nemo tenebat, & tamē recipiebatur juramen-
tum. Ut verē & sapienter quoq; dixerit, Joan. Neviz. in sylv. nupt. c. 1. à clerico
† non recipiendum esse juramentum, ne redeat ad concubinam, rationem 15
addit. Quia id per carnis imbecillitatem non servabit, alias Rectores Gym-
nasii non iuramenta partitionis & obedientiæ recipere jure possunt à Schola-
ribus, vide Menoch. 2. de arb. jud. qq. cas. 192. uti Patavii & Pisis non jurant
promovendi in Doctores. Idem d. loc. num. 6. Porro jurare miles cogitur,
quod nolit prædari, furari, latrocinari, vim inferre colonis, quod stipendio
suo velit esse contentus, Dd. in l. 1. C. de erog. mil. an. victitare frugaliter, in buc-
cellis, pane, aceto, lardo, & carne vervecinā in expeditionibus, text. in d. l. 1.
C. eo. Sed ecquis custodit conscientiam juratam? quinam miles unquam sa-
tiatur hoc apparatu? Summi aliquando duces, uti Hadrianus, Trajanus, Sci-
pio, Emilianus, Metellus, vesci cibis castrensis, uti lardo, caseo, cepis so-
liti fuere, Spart. in Hadr. Goth. in not. ad d. l. 1. Sed quid hodie? Hodie in diem
vivimus, & Bacchanalia quotidiana servamus, in castris & prædiis etiam pe-
riculo extremo sonante. Evenit autem nec immerito, quod pugna raro † 16
vel nunquam corresponsdeat votis, causæ bellandæ, quantumlibet justæ &
necessariæ non conducant belligerantibus, qua felicitate enim perjurus, † 17
flagitiosus, exosus Deo & hominibus miles, diris execrationibus & maledi-
ctis onustus, pugnabit? Secundum vulgare illud, Gemein Geber / vnd gemei-
ner Fluch vermögen vleisimō sepenumerō † ipsi reges à Deo puniuntur pro- 18
pter scelera, quæ permittunt & relinquunt impunita militibus, Cassan. in ca-
talog. de glar. mund. p. 5. pag. mihi 123. vide Sixtum Senens. in bibl. S. lib. 5.
num. 92. ubi de præda militari agit & decidit bella propter
justiciam suscepta, propter prædam, injusta
esse, &c.

CAPUT LII.
DE INDICIIS, QUÆ EX IYDAISMO
depromuntur.

SUMMARIA.

1. Iudaismus indicia parit delictorum.
2. An Iudæus sit infamis?
3. An Iudæa gaudet beneficio S.Cti Vel-
lejani?
4. An Iudæa habeat tacitam hypothecam
in bonis mariti ad excludendos Christianos?
5. Iudæi actiones suas cedere non possunt
contra Christianos.
6. Quæ indicia contra peregrinos strin-
gunt, Iudæos quoque sequuntur.
7. An principes Iudæos subditos habentes
eis concedere possint, ut pro libitis sœnus exer-
ceant?
8. Quid constitutiones Imperii de negotia-
tione Iudæorum disponant?
9. De pactis legis Commissor Iudæorum.
10. Iudæi in leges Mosaicarum prævaricantes
coerceri debent.
11. Quomodo in Iudæis tanquam hæreti-
cos inquirendum?
12. An Iudæi jurare possint in formula
Christianis competenti?
13. An Iudæis eripi possint infantes & ba-
ptizari?
14. Vtrum Iudæus per baptismum consequatur
remissionem poenæ in foro seculari.

PORRÒ, Iudæus, quia Iudæus est, & circumcissus, dicitur delinquere, *gloss. in l. si res aliena, ff. de leg. 1. l. non erit, §. Divus, ff. de jurejur. & l. 1. Cod. de Sum. Trin. Petr. Roiz. in decis. Lituan. decis. 5. n. 33. Alexand. in l. multum, ff. de V. O. si delinquit, reus est, sed quæris cujus delicti? demonstratione certa id tradi quidem nequit, at sensus proprius est illius brocardici, Iudæus quia Iudæus ad scelera perpetranda quævis proclivis & promptus præsumitur, quæ præsumptio hic idem, quod indicium est. Ergo Iudæus quia Iudæus, seu ut proprius loquamur, Iudaismus indicium ¶ parit quæstionem, adminiculantibus indicis, *gloss. in d. l. si res aliena, de leg. 1. Roiz. d. loc.* Maximè autem latrocinii: cum lex Thalmudi sic sonet; Iudæus gentilibus neque boni, neque mali quicquam faciat, Christianum verò omni studio conetur de vita tollere, *ord. 4. in Thalm. tr. 8. dist. 8. Sixt. Senens. in bibl. sanct. lib. 2. pag. 144.* atque hoc indicium
2 inde quoque stabilitur, quod Iudæus moribus hodiernis pro infami ¶ habeatur: At infamia per se quoque indicium parit, quæ de re supra. Hinc Iudæi non possunt nobilitari, neque in Doctores promoveri, ratio est, quia infamibus portæ dignitatum non patent, *Bart. in l. omnes ubi es Jason. in princ. Cod. de decurion: Wilhelm. Antonii de rescript. morat. conclus. 19. num. 12. & 15* imò convivia Iudæorum Christianis turpia sunt adeoque prohibita, *c. omnes, 28. q. 1. divulgatum est, quod alias dici solet nec immeritò, quod Iudæis non æquitas juris, sed solus rigor servandus sit, gloss. in c. 2. de indic. Ayres. in process. jur. c. 2. p. 2. ob-*
3 *serv. 1. n. 2.* Sic Iudæa mulier ¶ non gaudet beneficio S.Cti Vell. Mart. Benck. in l. 2. de R. S. fall. 13. sect. 2. memb. 5. p. 2. art. 1. neque contra creditores Christianos*

nos habet tacitam † hypothecam in bonis mariti, quod secus est, si concur-
rat cum creditoribus merè Judæis, Tiraquell *de jur. primog. quest. 66. num. 10.*
Sic nec aliis utuntur privilegiis, quæ specialiter sunt concessa Christianis, *gl.*
in c. ex literis extr. de pignori. Hinc Judæi quò à viris honestis dignoscuntur,
signum aliquod portare coguntur, non secus ac carnifices, aliq; vici turpes,
& infames, Paul. de Cast. in l. neminem, C. de Episcop. aud. hinc Petr. Denais,
de jure Cameral. pag. mibi 208. ex recess. Imper. de anno 1530. Judæi, inquit, cla-
va sine annulo in veste flavo & conspicuo, ab aliis discriminantur, quod Fran-
cosurtiad Mœnum videre licet in Judæis. Porro in hoc quoq; Judæi prægra-
vantur, quod actiones suas † contra Christianos Christiano cedere neque-
ant, d. l. de recess. §. 81. In dem wollen / ic. Chirographus vel cautio Judæorum
Christianis data vel recepta non Hebræa sed Germanica lingua conscribun-
to, & quid quandoque crediderint vel acceperint à Christiano mutuum,
quod & quale pignus subinde extet, adjiciunt. Petr. Denais, d. loc. pag. 210.
Et quia Judæi incertis sedibus circumvagantur, indicia, quæ contra peregrin-
nos † suspectos supra stringere diximus, hoc quoq; pertinere nemo non in-
telligit, non judicat, quos nullus recipiat ditione sua, nisi qui regalia habeat,
Policen. Ordunung de anno 77. art. 20. ibi: So setzen / ordnen vñ wollen wir an-
sfanliche das sñrobin in memand Jüden anzunehmen oder halten gestatter wer-
den soll; dann denjenigen / die von uns vñ dem H. Reich Regalia haben / oder
insonderheit dertalben privilegiret seind, da aber jemand darüber Jüden auff-
nehmen würde: so sollen doch dieselben an keinem Ort Sicherheit noch Geleid
haben / ic. Vulgò hic queri solet an princeps † vel alius imperii status Judæos 7
recipiens, usurarum illicitarum exactiones permittere eis possit? quam qua-
sitionem prolixè tractat, Jason in l. 1. num. 54. C. de Sum. Triu. Marq. de Jude-
parr. 1. c. 11. num. 12. quæ verò suggestione vel intercessione effectum sit, quod
aliquando concessa fuerint eis privilegia iniquissima, quæ recenset, Ayter in
processu p. 2. in loc. de jud. illi, quia quando rationem actionum suarum &
judiciorum in terris reddere cogentur altissimo, vident quo dilabantur, ve-
ro verius est.

Ut damno absq; capere nunquam retineat in horto,

Sic nec Judæi sine damno in plebe foveantur.

Christoph. Mandel. Ofens. quem citat, Johan. Wolff. tom. 2. lect. memor.
pag. 416. receptatores Judæorum similes esse dicit hisce, qui lucios in pisci-
nam variis piscium generibus refectam admittunt. Imò qui Judæos foveat,
blasphemos, latrones, fures domi alunt. Equis verò non præcludat fores
adventanti latrunculo, incendiario, furi? Qui Judæos recipiunt, proditores
suscipiunt, se suosq; extremo periculo exponentes, prælatè Huser. in tr. de
imp. p. 1. Judæor. ubi edocet, quod Judæi Hungariam Insulam Cretam, aliasque
regiones proditiōibus patefecerint Turcis, &c. Vide omnino in part. 3. de

Hh 3

ind. c. 25.

ind.c. 25. ubi hæc quaestio altiori indagine est discussa, & solidè decisa, Joan. Becht. de secur. & salic. cond. ch. 94. Res Constitutionibus † Imperii expedita & decisa sic extat, ut quæcunq; indulta privilegia contra saluberrimos illos recessus Judæis à modò tribuantur, ipso jure nulla dicenda sint neq; attendenda, nisi status quidam ante promulgationem, *constit. polit. de anno 77. peculiaria habuissent privilegia, nonnihil à d. constit. exorbitantia, cum generali per speciem derogetur, l. omnis, ff. de R. 7. d. const. §. fin ibi:* Damit aber die Juden ihres Leibes Nahrung haben mögen / soll ihnen nicht mehr dann fünff vom Hundert zu Wucher zunehmen / erlaubet seyn / Es sollen auch die jenige / welche sie obberührter massen auffnehmen / dermassen halten / daß sie sich des unzimlichen Wuchers vnd verbottenen Contracten enthalten / aber mit ziemlicher Handhierung / Handel vnnnd Arbeit ernehren mögen / auff masse ein jede Obrigkeit / dasselbe ihren Vnderthanen / vnd dem gemeinen Nutzen zum besten / vnnnd trüglichsten zu seyn / ermessen würde. Idem habetur, §. *eiusdem tit. ibi:* Daß auch alle vnd jede Obrigkeit / darunter die Juden jetztberührter massen gefessen / nothwendige vnd ernstliche Versehung thun / vnnnd solche billiche gleiche Ordnung vornehmen sollen / damit ihre vund andere frembde Vnderthanen durch die Juden / von ihrem vngöttlichen Wucher / als mit unzimlichen Verschreibung / Bürgen abnehmen / der Vnterspandt / Berechnung vnd Steigerung des Monatlichen Besuchs vnd Wuchers / der Haupt. Summen / oder was sonst von Vortheilungen mehr seyn möchten / nicht so jämmerlich beschwerte vnd verderbt / vnd in dem gleichen Ordnung / mit den frembden vnnnd heimischen gehalten werden.

De pignoribus, quæ recipiant Judæi, eorumque lege † commissoria, hoc quoq; statutum apparet *in cod. recess. ibi:* Vnd dieweil man in Erfahrung kompt / daß die Juden mit den Christen sondere Beding machen / da die eingesetzte Pfand in benannter Zeit nicht gelöst werden / daß alsdann dieselben ihnen verfallen seyn sollen / weñ aber dasselbe den Rechten zu wider / So ordnen wir / daß solch Beding verbotten vnd nichtig seye / sondern sollen die Juden die genommene Pfand / da dieselben in gebührender Zeit von den Schuldigern nicht gelöst werden / durch Erkandniß ihrer Obrigkeit / wie sich zu Recht gebühret / umbgeschlagen / verkaufft / vnd das vbrige Geld / da dem Juden das seine entrichtet / dem Schuldiger gefolgt / vnd herausser gegeben werden / demnach sollen auch die Obrigkeiten daran seyn / damit ihre Befehllichabere mit den Juden dieser Policy, Ordnung zugegen / nichts practiciren oder handeln.

Porro res furtivæ qualiter à Judæis revocentur, decidit *ead. constit. in §. daß sie auch / c. quò lectorem remitto.* De Judæo & hoc constitutum apparet, ut siquidem in leges † & traditiones Mosais peccet, veniam non mereatur, haud secus ac si Christianus in legem Christi peccaret, Innoc. & Abb. *in cap. quod super exir. de vot. adeò, ut contra Judæum tanquam hæreticum, & impie-*

impietatis assertorem hoc casu possit procedi, Innoc. d. loc. ubi Joan. Andr. & Card. Henz. Host. scribunt, librum Judæorum, qui dicitur vulgò Thalmud, inde publicè fuisse suo seculo combustum, quòd nonnullas contra divinam legem Veteris Testamenti hæreses ꝑ contineret, illis qui ita crederent, aut docerent, quoque severius punitis, & citat Marquard. Sus. Jctum Utinensem, Petr. Royz. in decis. Lit. decis. 5. num. 333. apud Venetos Judæorum libros multos, qui certos divinæ legis veteris foverent errores, fuisse publica auctoritate igni damnatos, graviore etiam de Judæis, qui eos depravassent, sumpto supplicio, Bernh. Züñgenb. in catal. heret. lib. 2. adserit Papam Gregor. IX. omnia Thalmudica volumina indistincte flammis adjudicasse: idem fecerunt Jul. III. & Paulus IV. postquam Judæi ante exustum Thalmud vicissim typis divulgassent. Miratur verò opinionem Petri Galatini ordinis minorum, Thalmud revocandum, & in scholis Christianorum publicè legendum adferentis, Sixt. Senensis in Bibl. S. lib. 2. pag. 139. Martin. Huser. in lib. de Judæis, evincit: ut quousque liber Thalmud eis relinquatur, nihil frugi, sed ulteriores blasphemias in Jesum nostrum, latrocinia, sacrilegia de iis esse expectanda, vide Joan. Wolff. 2. lect. mem. pag. 414. Dn. Luth. in libro contra Thalmudistas suadet seriò, Synagogas ipsorum destruendas, & rei familiaris cura, administrationeq; & extruptione ad ius ipsius interdicendum esse, ut nimirum more eroniam in stabulis habitent. Libros eorum cremandos, à rostris & cathedris deturbandos esse Rabinos, ne impià doctrinà miseram gentem seducant. Privandos insuper omnibus pecuniis, à contractibus prohibendos: detrahendas illis omnes vestes magnificas & splendidas: denique arandam, fodiendam & excolendam terram ipsos esse impellendos. Et ibidem ad Principes Germaniæ: vos etiam atq; etiam monitos volo, ut prudentius aliquod excogitetis, quo nimirum illud jugum à Satana cervicibus nostris impositum, excutiamus: neque rei & participes simus mendaciorum, blasphemiarum, execrationumq; quas in Christum Jesum Salvatorem nostrum, & Mariam Virginem matrem ejus, in omnes denique sanctos ex fœdissimo suo palato eructant. Denique de juramentis Judæorum tractat Jacob. Ayter. d. l. 2. §. Ord. Camer. part. 1. tit. 86. hinc Adrian. Gylm. tom. 2. Symph. in decis. Camer. p. 286. Judæis, aut, non potest juramentum Christianum præstare, si tamen id præstiterit, cogitur et acquiescere. hæc Gylm. d. loc. Cæterum Judæi testimonium ꝑ contra Christianum, si testes Christiani idem, quod Judæus adferat, deponant, valet, Matth. Colet. in decis. Germ. decis. 127. An Judæis infantes ꝑ possint à Magistratu auferri, traditiq; sacro baptismati quærit Ferd. Vasq. 13. lallus. quest. cap. 8. & decidit quòd non: Quia, aut, si possent eripi parentibus, atque baptizari, nullus esset Judæus in mundo, & sic non impleretur vaticinium, Esaiæ 10. Rom. 9. quòd reliquie Israël salvæ fient, &c. Thom. de Aquin. 2. quest. 10. hinc dicitur in l. Christianus, C. de pag. et cap. fin. c. Judæos de Judæis, quod

quod nulla injuria fieri debeat Judæis, & quoad sacramenta, servus liber esse debeat, Ferd. Vasq. d. cap. 2. num. 12. ubi multos pro hac sententia citat Dd. vid. Christ. de Pega. in tract. de Anti-Christo nuperrimè edito, ubi de conversione Judæorum latè disquirat, de Collegiis & Synagogis Judæorum quatenus toleranda sint? vid. Bodin. de Republ. l. 3. pag. mihi 547. & an Judæus baptizatus veniam † per baptismum consequatur, ne in foro seculari teneatur, ubi reus criminis arguitur? vid. Jason in l. 1. §. si vir, in 2. lect. 2. ff. de acquir. poss. Tiraquel. de pœn. causa 25. vid. suprâ cap. 48. & part. 2. latius hoc per tractatum de indic. fals. prope finem, Autor anonymus, quem suspicamus esse amicum nostrum Dn. Wilhelm. Antonii in not. ad Conradi Harp. tract. de inquisit. in caus. crim. jurid. instit. conclus. 1. n. 18. Referunt annales Trevirenses (unde & Judæorum innata malitia & indicia adversus Judæos magis magisq; corroborantur) in hæc verba: Eberhardus Episcopus Trevirensis, aliquando promulgavit legem contra Judæos, habitantes in urbe illa, cujus summa erat, ut vel fierent Christiani, & acciperent Sacramentum Baptismi, die Sabbathi in vigilia Paschatis propediem subsequenti: aut vitarent, & aliò concederent, eò nunquam reversuri in perpetuum, Judæi de hoc mandato non parùm stomachabantur, idq; subsannabant & eludebant.

Eorum verò quidam ex arte diabolica fecit imaginem de cera, eam auri pretio sibi conduxit baptizari ab aliquo nequam presbytero Ecclesiæ ad sanctum Paulum. Illam diabolicam imaginem sic ex maligno artificio fabricatam Judæus accendi jussit dicto Sabbathi die, qui assignatus fuerat eis, ut in eo vel baptizarentur, vel si illud nollent, ex urbe protinus excederent, secundum edictum & mandatum dicti Archiepiscopi Trevirensis Eberhardi. Subsecuto autem dicto die, cum ipse bonus Archiepiscopus occuparetur actione ad fontem lustralem, indutus consuetis vestibus ceremonialibus, & ornamentis Episcopalibus, imagine illa cerea, igne consumpta ferè dimidia: tam gravis ægrotudo dictum Archiepiscopum corripuit, ut in utraque provolutus genua se supplicem miserit ad quandam imaginem crucifixi: verum mortuus est illico, & tradidit spiritum, factum hoc est anno millesimo, sexagesimo septimo.

Cæterum, ut ad similia transeam exempla, cum Otto I V. Dux Brunsvicensis contra latrones & Judæos rigidissimam ferret sanctionem, quo putarentur Provinciæ malis hominibus, exauctoratus est, & periit in patria, Achilles Gassar. in Chron. idem Wolff. tom. 2.

pag. 423.

CAPUT

CAPUT LIII.
DE INDICIIS, QUÆ EX HÆRESI
resultant.

SUMMARIÆ.

1. Hæresis indicium præbet quæstioni, quæ ad solida alimosa.
2. Descriptio hæresis traditur.
3. An hæreticus peior sit Iudeis?
4. Argumentum à minori ad maius in casu hæreticorum strepit.
5. Argumentum idem in distributione penarum attendendum est.
6. Rerum quæ dicuntur.
7. Quid de actione, hæreticus non est servandus fides indicandum?
8. Papa Innocentius imperii R. coronam efficit Imperatori Turco.
9. Bodini rectum iudicium de illo axioma hæretica non est servanda fides.
10. An hæretici sint infames?
11. Concilium Tridentinum à Germania non fuit acceptum, à Gallia & Hispania non nisi expressa cum protestatione.
12. Hæretici an qui sint iambureddi?
13. An mulier hæretica gaudet S.C. Vell?
14. Bona hæreticorum qui iusto adflicti sunt.
15. Descriptio hæreticorum ex iure civili.
16. De præstantia antiquitatis, quæ ad Canones articulum fidei.
17. Evangelium vivit & evadit leges Papæ.
18. Papa si mala iubet parendum non est, ei resistendum si contra Evangelium procedat, quæstio à Catholicis sic decisa.
19. Papa errare potest & adulterari.
20. Viti in Camera deurgantur processus supplicantiibus pro mandato, cum vel sine clausula super iussu de pac. pub. exturbato religionis exercitio si aliter parum adversum appellat. Hæretici si quæq. denegandi processus adversarii, qui protestantes vocant per injuriam Regni.
21. Longa series induitur antiquorum Episcoporum & Prælatorum doctiorum, qui Papam pro Anti-Christo agnoverunt, & Romam pro Babilonica Apocalypica.
22. Catholicis, quatenus Catholicis, in foro adversariis, & viceversa, non generantur indicia.
23. Notabilia de Francisco Petrarcha videlicet.

A Judæis ad hæreticos ÷ bonum argumentum esse, & viceversa, tradit Arnold. de Reig. in thesaur. p. 1087. ubi pro hac sententia aliquot Dd. adducit. Quamvis (ait) Judæi tolerabiliores esse videantur hæreticis, cum eorum fides principium veritatis habent, illi tamen revera peiores sunt, qui veritatem ipsam corrumpunt & impugnant, Joan. Lup. in rubr. §. 5 num. 4. text. de donat. int. vir. & uxor. Etenim hæreticus ÷ describitur vulgo, quod sit talis, 2 qui, quod pravè dicit, contumaciter defendat, & suâ audaciâ quoque alios in errorem, quem ipse fovet, perducit, & quid autem, & dixit Apost. de heret. 24. § 3. Si itaq. Judæus, quâ Judæus est indicium quæstioni suggerit, quidni hæreticus, qui, uti diximus, peior ÷ & deterior est Judæo per ætiologiam, quod 3 minus, inest rei, hoc vel illud operatur, cur non idem præstabit, quod inesse rei dicitur in quanto majus, l. fin. junct. gloss. C. qui ætate lib. 10. c. cum in cunctis de elict. l. 3. C. de condit. in deb. l. si quando, Cod. de testib. l. si non singuli, C. de reb. cred.

4 cred. Salyc. in l. 1. C. de jure Emphyt. ubi dicit, quodd argumentum à minori †
 sit necessarium, neq; unquam fallat, & Paul. de Cast. in l. maximum, Cod. de lib.
 5 præ. scribit, quodd hoc argumentum, † etiam in prohibitis & exorbitan-
 tibus locum habeat, imò in delictis & pœnis, ut quando sic argumentatur
 Jctus in l. si adulter, §. liberos, ff. de adult. si pro re vili parçitur famæ hominis,
 quid ni vitæ hominis? Arnold. de Reig. in d. thes. part. 2. p. 676. Eberh. in top. in
 6 loc. à minori num. 3. Res vilis verò † dicitur, quæ valet duos aureos, l. si oleum,
 §. 1. ff. de dol. Arbitrandum itaque, quâ iniquitate laborent statuta quarundam
 civitatum, pro duobus vel tribus solidis furtim subtractis pœnam strangula-
 tionis furibus distantium, quæ de realibi, &c.

Atq; hoc indicium potissimum stabiliri posset, trito at iniquo effato
 7 Concilii Constantiensis, hæreticis non † esse servandam fidem, quod sanio-
 res politici tamen impugnant. Nescio ait Bodin. quomodo hoc dictum ve-
 nerit in mentem Patribus Concilii Constantiensis, cum Pontifex ipse maxi-
 mus, quoties initiatur sacris, ab ipsis Judæis (nisi id inde fieri dixeris, quodd
 hæretici deteriores Judæis æstimentur juxta modò tradita) accipiat fidem,
 eosque religionis suæ institutis summâ cum libertate frui patiatur, &c. & quis
 nescit? Reges Poloniæ, civitates Venetorum, Genuensium amicitiam & fi-
 dem Turcarum, pluresque alias nationes exoticas & quondam hostiles jam
 8 pridem sibi conciliasse. Historiæ quoque prodidère, Papam Pium II. † in
 auxilium & societatem vocasse Tyrannum Turcicum contra Archiepisc. Mo-
 guntinum Isenbergicum, Fredericum Palatinum, & Ludovicum Bavarum.
 Cum enim Pontifex Isenbergicum loco movisset, substituto Adolpho Nasslo-
 vico, Isenbergicus verò ope & subsidiis Palatini & Bavari tueretur sedem
 suam, videns Papam non quenquam superesse in Germania, qui Isenburgicum
 compesceret, pro privato nutu Imperatorem Turcicum literis hoc tenore
 compellavit: Nostri antecessores Stephanus, Adrianus, & Leo, adversus
 Longobardorum reges, Pipinum & Carolum Magnum accersiverunt, & li-
 berati de manu tyranni, Imperium à Græcis ad liberatores transtulerunt, quid
 si nos, si in Ecclesiæ necessitate tuo patrocinio liberemur, vicem redderemus
 accepti beneficii? Wolff. l. 1. memor. p. 1. in præfat. Proinde ut reperam verba
 Bodini. Carolus Imperator Martino Luthero, quem Pontifex maximus di-
 ris execrationibus, quasi Ecclesiæ Romanæ hostem devoverat, fidem dedit,
 ut ad Wormatiæ conventus accedere non dubitaret, quò cum venisset Eck-
 ius, in eum eodem jure iisdemq; pœnis, quibus in Hussium & Hieronymum
 aliquando animadversum esset, cupiebat animadverteri, quem eadem impie-
 tate, qua illos obligari dicebat, ac fiducia Constantiensis decreti, fidem ho-
 9 stibus non esse servandam contendebat, sed nemo fuit, ait Bodin. † d. loc. qui
 Eckium non apertè execraretur, ac decretum illud non improbare. Idem eo-
 dem capite p. mibi 936. contestatur: decretum illud, non esse servandam fidem
 hæretico,

heretico. Deo immortali displicere, nam si fidem infideli frangere fas est, dare certe nefas erat, sin fidem dare jus est, datum servare oportet, hæc enim ipsa sibi sunt consequentia. Sed quia hæc questio a politicis modernis satis superq; ventilata & ad fastidium usq; discussa sit, nullam eam hic facio & trans- eo ad alia.

Porro ut Judæi infames sunt, ita & heretici † infames, & quod magis to excommunicati sunt ipso jure, Mat. 18. *in l. qui falsam, num. 13. ff. ad L. Cornel. de fals. pag. 30.* sequi sola infamia, sola excommunicatio indicium parit quæ- sioni quoad delicta diversa, *suprà cap. 36.* Ergo. Inò quod diximus sodali- tates & convivia Judæorum esse vitanda *in c. preced. idem de hereticis statu- tum legimus, c. Clericus 24. quest. 3.* Porro quidam Judæus non est testis con- tra Christianum, nisi adjunctos testes habeat Christianos, per *suprà tra- dita, & precedentis.* Ita hereticus non perhibet testimonium contra non hereticum, *l. quoniam, Cod. de heret.* Denique uti libri depravati, quoad ve- ritas testamentum, à Judæis combutendi sunt, ipsiq; Judæi puniendi, qui corru- perunt Biblia sacra, ita quoque heretici depravatores testamenti & verborum Christi, unà cum libris suis respectivè concremandi & puniendi sunt, dum- modo verè & sano affectu definiatur prius, quid sit hereticus, nec ex Conci- lio Tridentino, † quod nemo Germanorum, non Galli & Hispani, nisi cum 11 protestatione expressa subscripserunt, *Petz. de Su. in hist. Concil. Trid. c. final.* definiamus hereticos.

Ceterum jure civili heretici relegatione mulctantur, *l. 30. ubi Gothof. de pen. l. nullus, C. de sum. erig. ubi dicitur expellendos esse hereticos de civi- tate, ne inficiant homines; juxta illud*

Ac turbida facta pecunia totum corrumpit civile, etc.

Cur Volcano heretici † litandi, quia id patres Concilii dixere. Quia scri- ptum est hereticum post unam atque alteram admonitionem devita, sordi- dum certè est & solidum argumentum, teste, *Etal. Roterod. de laud. stult. c. 10. in.* Cur Judæi ut Judæi non puniuntur, qui cotidianis blasphemis Deum Ter Opt. Max. offendunt, Christianos ledunt: refert Jacob. Majer. *in Chron. Flandr.* Judæos procoralle pestem veneficiis, & ubivis quæstiones de eis ha- bitas fuisse, præterquam Avinione, ubi Papa eos protexit, &c. heretici, qua- les hodie sunt Romanensibus nequaquam perpetrant eadem, quin potius pro honore & verbo Dei caduca relinquunt, sanguinem vitamque profun- dunt neminiq; nocent, *Pogg. Florent. in ep. inserta lib. epist. Æneæ Sylv. ep. 226.* ubi, quanquam adversarius, tantis illustrat encomiis pietatem & Consttan- tiani Hieronymi Pragensis verè Martyris, vide *Sext. Senensem in bibl. sanct. lib. 6. annos 60.* tot patres adducentem, qui uno ore & corde attestati fuere, hereticos non esse ultimo supplicio afficiendos. Augustinus de Donatistis agens, non eos cogi sed doceri vult, à quorum cervicibus, magistratum gla- dios

dios depellit, quorum sicis ipse cotidie impetebatur, Johan. Wolff. *tom. 2. lect. memor. pag. 148.* Neque hic obstat, quod prætendunt illi, Judæos scilicet extra baptismum & Ecclesiam degentes, nihil ad curam & sollicitudinem Papæ. At hæreticos per baptismum Papæ adscriptitios factos, demum eos ad pedum pastorale spectare, futilis admodum & puerilis assertio, Matth. Suitliv. quem refert Wolff. *tom. 2. lect. mem. pag. 1006.* ad hoc respondent argumentum & concludunt. Judæos Christi hostes professos Romæ alunt, eosque privilegiis augent. Desinite igitur mirari, cur Christianos ferre non possint, Pontifices, cum fœdera cum Christi hostibus ferire soleant. Planè hæreticus, quia hæreticus, inde quoque indicium quæstioni suggerit, quoad crimina alia, quia læsæ Majestatis divinæ crimen incurrit per hæreses, suas intellige crassiores, & 13 partim blasphemias, Grilland. *de hæret. in pr. num. 1.* Porro mulier Judæa non gaudet privilegio S. C. ti Vell. *nec l. assiduis, C. qui pot. in pig. hab.* ita quoque hæretica fœmina non habet privilegia, quæ aliis sexui muliebri in genere à Justiniano, aliisque Imperatoribus sunt attributa, Anton. Pereg. *de jur. fisci, lib. 1. tit. 2. hæret. num. 2.* Joan. Dauth. *de testibus in rubr. qui testam fac. poss. num. 248.* 14 illat. *pr.* Quod bona hæreticorum attinet, ea non nisi præcedente sententiâ privativa fisco explicantur, Pereg. *de jur. fisci lib. 4. tit. 5. num. 29.* in tantum, ut licet hæreticus post sententiam resipiscat, ea tamen non recuperet, nisi princeps ex singulari gratia eadem ipsi restituat, Farinac. *in pract. crim. lib. 1. tit. 13. q. 15. num. 16.* Roland. à Vall. *lib. 3. conf. 63. num. 24.* Dixi, hæreticos non esse ex Concilio Trident. definiendos, quò sciatur, quæ sectæ seu pestes fugiendæ, contra quos propriè stringant indicia impræsentiarum. Tantum constat, Ecclesiam Romanam eos omnes vocasse hæreticos jamdudum, qui non fidem habent eis, quæ Ecclesia & Concilia, qui non credunt in Papam, ejusque primatum & spiritum omnis erroris expertem, quo pacto olim tota Ecclesia Orientalis, & hæc viceversa ab Occidentali, Romana, adeoque à se invicem, quod deplorandum est, recessit, vid. hæc de re plura & notabilia *part. 1. cap. 3. de indic. hæreseos,* saltè maddo hic. Quod patres antiqui cœtus eos, quia verbo Dei defecissent hæreticos appellarint, Ægid. Hun. *in Colloq. Ratisbon pag. mibi 354.* ibi hæreticus ille est, qui negat vel historiam à Spiritu sancto dictatam, vel articulum aliquem fidei in scripto Dei verbo expressè contentum, vel secundum alios, qui aut falsa dogmata gignit, aut ab aliis excogitata pertinaciter defendit, uti partim supra diximus, neque enim error solus, sed juncta pertinacia hæreticum facit, vid. Papp. *in tract. singulari & eleganti, de hæret.* Jus 15 Civile & Justinianum hæreticum esse eum dicitur, qui aliter sentit vel credit, quod statuere Concilia illa quatuor Eumenica, ut Ephesinum, Nicenum, Chalcedonenſe & Constantinopolitanum, *Novell. 115.* War. ab Erenberg. *de fœder. p. 1. pag. 287.* Quibus utrum contradicat potius Ecclesia Romana, sive Confessio Augustana, *vid. scripta inter Cutssem. Colonienſ. & Dn. de Hoë emanata.*

nata. Idcirco Dn. Davidis Mejer. concionatoris Hannoverani. Optima Christianismi pars est, ait Italus. Roterod. in *Epist. ad Frider. Saxon.* vita Christo digna, quæ si bona suppetit, non debet esse facillis hæreseos suspicio. Nunc quidam nova comminiscuntur fundamenta, sic enim vocant, hoc est, novas leges condunt, per quas docent, hæreticum esse quicquid non placet, Johan. Wolff. tom. 2. *lect. memor.* pag. 148. & idem d. tom. 2. pag. 388. ex Aventino de *abus. Eccl. sibi*: Lutherani illis est, quod etiam in minimo dissidentia receptis & hæreticum: quod pugnat cum Aquinate & Scoto, &c. Sic cum præclara civitas sacerdotum pellices ferre nolle ob scandalum immensum, inde Lutheranismi insinulata & accusata est, Joan. Galt. in *memor.* l. 1. Wolff. in *memor.* tom. 2. pag. 429. sed libet adscribere historiam integram. Novi (inquit) civitatem, pulchris legibus hæcenus administratam, in qua honestas & pudor sedem collocaverat. Accidit, ut multi sacrificuli contra illorum vivorum voluntatem ad cohabitandum, donec illorum res melius fieret, confluerent, quos suscipere, eis locum dare ob mandatum Regis, cujus civitas erat, cogebantur, edicta repugnaverunt. Sacerdotes isti secum plaustra scortorum advexerant, quæ sericis & purpureis vestibus zonisq; aureis incedebant, ut nullum amplius discrimen esset inter matronam & scortum. Senatus illius civitatis hac de re consultat, & itum est in hanc sententiam, ut scortis interdiceretur civitati: nam nolle se scandalum hoc cum Ecclesiæ, tum juventuti atque honestis matronis, diutius ferre. Hoc cum innotuisset sacrificis, mox adoraverunt legatum ad Regem, quod illas defenderet à Lutheranis istis. Et mox id impetraverunt, quod volebant, ac Rex constitutionem contra scortatores latam abrogat, annihilatq; sic scribens civitati:

Scitu illis decretum contra Sacerdotum concubinas, & eas expulstis etiam, me inconsulto: Nobis autem placet, & mandamus, cum sacerdotibus uxores ducere à summo Pontifice prohibitum denegatumq; sit, ut concubinas habeant, ne quid deterius ac abominabilius agant. Expulstis enim scortis, blia vestra illis præda essent, cum otiosi homines in varia scelera prolabantur. Tolerate igitur impotritatem scortorum, donec concilium aliud generale decreverit. Hæc nostra est indubitata sententia, quam infringere piaculum sumum sit.

Sic Lutheranismi delatus Episcopus quidam Germaniæ, referente eodem, quibus præerat, viæ turpitudine offensus, convocatis ad se denunciatis, concubinas intra mensem ut repudient. Nam se quidem, cui reddenda esset Deo olim sui officii ratio, facere nullo modo posse, quin collegii & sacerdotum proventibus eos mulctet, qui non dicto audientes forent. Quid sit? antequam præstituta ei res dies venisset, ecce à Româ literæ venerunt à Pontifice, quæ vetarent exsequi, & negotium Canonicis facillere: ac Episcopum sineret Canonicos posthac jure suo uti, nec data illis privilegia tollere

- propositis etiam, ni pateat, minis. Hoc interjecto terrore, vir optimus incepto destitit, vide Joan. Wolff. *tom. 2. lect. mem. pag. 432*. Nos ne falcem in alienam messem immittere videamur, pedem hic sistimus. De dubiis non definitias, ait Damhoud. *in pr. civil. cap. 27. num. 20*. sed suspensam tene mentem. Jus Canonicum si respicimus, res similiter plana est, nec habet aliquem scrupulum, *cap. sana 9. dist. cap. domino sancto, dist. 50*. Ubi disertè sancitum est, ut
- 16 quoties Canones inter se discrepent, antiquiores ꝑ utpote plus autoritatis & pietatis præ se ferentes, præferantur conciliis & decretis junioribus, Basil. Monner. *in tract. matrim.* cui annexa est quæstio finalis, an legitimi Sacerdotum Lutheranorum sint legitimi: Porro dicitur *in d. cap. de libell, dist. 20. ubi gloss. & Canonista communiter*. Quod sententia Patrum Conciliorumq; antiquorum præferri debeat, in causarum decisionibus cujuscunque autoritati & decisioni, regulis & canonibus obvianti vel reluctanti, Jason *in l. 1. col. 6. nu. 38. ff. de reb. cred. Abbas in cap. tua, col. 2. ext. de decim. & Canonista passim in cap. innitatis, de constit. Bald. in l. non licet, dist. 10*. ubi eleganter & verè dicit:
- 17 quod Evangelium ꝑ vincat & evacuet leges Papæ, si Papa aliud, quàm quod Evangelium docet, tradat *cap. sunt quidam, 6. caus. 25. quest. 1*. quod procul dubio respexit Jesuita Contz. *6. polit. cap. 28. ibi*: Papæ, ꝑ si mala jubet, non parendum, & si injuriam infert, licita est contra eum inculpatæ tutelæ defensio, non secus, ac adversus Tyrannum, Johan. Baptista Zilett, *1 vol. cons. matrim. cons. 48. num. 6*. ubi attestatur, Papam errare posse, ut idcirco res periculosa sit ab ore solius Papæ dependere, prout ipsam Ecclesiam militantem fallere & falli posse contendit, *cap. à nobis, de sent. excom.* Hinc Adrian. V *in instruct. Gregor. Rorar.* data ad processores Germaniæ, anno 1522. Legati Apostolici ingenuè hunc errorem fateretur ibi: Wir Prælaten vñnd Geistliche alle / sind ein jeder sein eigen Weg gegangen / es ist auch lange Zeit keiner gewesen / der et was Burs hette gerhan / nicht ein einiger / &c.

Suspecta itaque est adulatio illa, Papa etsi bonus non est, præsumitur tamen frugi & optimus, *c. gaudemus, de div. adeo*, ut adulterii accusari Papa non possit, quanquam mulier, quam compressit, adulterii se astringat, Boër. *decis. 72*. De Gregor. VII. scribit Busdrag. quem refert Wolff. *lect. mem. cent. 5. p. 1*. quod Magiæ & adulterii convictus, excusatus sit à pluribus Episcopis, qui persuaderi noluere, Magum vel adulterum esse vel errare unquam posse

19 pontificem. Nam licet cum Mathilda concubuisse vel errare ꝑ unquam posse Pontificem, ut utar verbis Authoris, prætendatur, & esto, Papam cum Mathilda adultera nennihil jocatum fuisse, existimandum tamen, se id fecisse pro curialitate, quia se modicum recreasset in tentationibus suis, ut faciunt alii quoque clerici & proinde, idem Luther. *tom. 5. pag. 292. ibi*: Die jhnen plaudern, die Kirche könne nicht jren / wissen nicht was die Kirche noch Heiligkeit der selben ist / fahren darüber zu / vñnd machen die Kirchen so heilig / daß Christus

Christus muß darüber ihr Lügner seyn/und sein Wort gar nichts gelten / 1c. & rad. loc. ibi: Die in ihrem Herzen dichten/ daß die heilige Kirche sey ganz heilig/ und habe keine Sünde noch Irthumb/ solches ist ihres Kopffes gedichte/ die Schrifft saget anders davon/ quam allegat d. loc. Item, da die Kirche Gewalt hette Gottes Wort zu endern/ und aufzuheben/ so behielten wir gar kein gewisses Wort Gottes mehr / 1c. Item pag. 292. & tom. 5. p. 293. Die Kirche so bißher solchen Raub / mutilationem subintelligit carnis Dominicae,) hat müssen leiden/ und beuogen ist durch die falschen Pfaffen/ ist darumb unverdumt geblieben/ dann sie hat es nicht gerhan/ sondern alckin gelitten/ 1c. Accinunt hanc sententia tot patrum consensus & doctrinae, vide Wolff. tom. 2. l. 1. m. 1. pag. 38. Joan. Spina. in tr. de tranquill. anim. lib. 7. ibi: Ecclesia sancta est, id est rectis, & oblivioni traditis ejus peccatis, non enim re ipsa in sese apud Dei tribunal inculpatam ipsa tum quotidiana & publica peccatorum suorum confessione, tum ordinariis precibus testatur, quibus remissionem peccatorum precatur, &c. Idem lib. 7. p. 477. ibi: Unde efficitur Ecclesiam, ne propter & vere loquamur, nihil aliud esse, quam ceterum Idololatrarum, blasphemorum, infidelium, rebellium, perfidorum, homicidarum, furum, ambitionis, leonatorum, maledicorum aliorumq; hujusmodi hominum, quibus suam gratiam Deus liberaliter offert, poenas propter peccata ipsis condonans.

Sed ad rem redeo. Ceterum si imperii recessus & constitutiones respicimus, nulla superest in Catholicae & Augustinae Confessionis susceptrices questio nec disceptatio, neq; per recessus imperii reperitur jota, quo altera religio alteram condemneret, & ad ortum, quod calumniantium proprium est, telegeret, aded ut siquidem in Camera † pro mandatis super const. relig. 20 supplicans, appellat antiquam religionem Päpstliche Lehr / vel confessores antiquae religionis Päpster / oder Papisten procellus, quamumvis de exalt. iustitia suis super que constet, denegantur. Quod observavit, Mindan. de extrah. process. lib. 1. cap. 15. in fine. Ita ex adverso dicendum: ut siquidem illi confessores religionis reformatae ei Augustinae Confessionis vocarint, Lutheranae, Reher oder Schweimer, denegandos quoq; esse procellus, cum parium idem sit iudicium, & aequitas paribus in casibus, paria iura desideret, Bald. in l. conventicula. C. de Episc. & Cler. l. si sacer. ubi Bart. ff. solut. matr. l. de quibus ff. de ill. si de eo. §. fin. ff. de acq. poss. Quocirca recess. imp. de anno 1551. ibi: Daß hinfürto ein jeder Stand: den andern mit rechter Freundschaft und Christlicher Liebe meinen / und der Lehr Religion / und Glaubens halber / wider sein conscientz Gewissen und Willen nicht zwingen / sondern ihmne dabei rathlich und friedlich bleiben lassen solle / inlassen daneben decretum / verabscheiden und beschloffen / die streitige Religion nicht anders / dann durch Geistliche / freundsliche / friedliche Mittel und Wege / zu einhelligem Christlichem Verstand und Ver-

Vergleichung zu bringen / alles bey Keyserlicher vnd Königlischen Würden / Fürstlichen Ehren / wahren Worten / vnd Pän des Landfriedens / vnd daß dieser Friede ein ewiger vnwiderrufflicher vnd beschwornen Friede sey / denn der Passawische Vertrag / in allen seinen Clausulen vnnnd begrieffen nicht allein confirmiret, sondern auch in vielen ampliiert vnd verweittert worden / 12.

Quod verò nonnulli pacis osiores hic obstrepant, recessum hunc sine autoritate Papæ non debuissè promulgari, libertatem, religionis divinæ doctrinæ scilicet repugnantem, in pactum transire non posse, Becan. *de fid. heret. serv. c. 10. num. 38. & 88.* Lutherum vel quosvis doctores falsos Anti-Christi fecem redolere, &c. Hic parum vel nihil stringit. Quod illi enim detorquent in orthodoxos, caveant, ne de seipsis, non alienis, sed propriis audiant satellitibus testimonium & cantilenam.

- 21 Areta Episcopus † Cæsariensis super apocalypsin reliquit libellum singularem, in quo testatur Anti-Christum fuisse ortum tempore Græcorum Cæsarum, post Constantinum regnantium, pauld antè, quàm in regna decem divideretur Romanum Imperium, quo in loco Babyloniam pro Roma interpretatur, quam Anti-Christi aulam esse affirmat, Johan. Wolff. *cent. 11. pag. 277. part. 1.*

In quam sententiam Episcopi Heldeberti extant rhythmica Cænoma-niensia, ubi anxie conqueritur hoc idem: dicens: Principem Babylonis venisse in templum Salomonis, ibique altam sibi fixisse sedem, Deum exorans, ut ipsum inde expellat, Id. Wolff. *d. p. 1. cent. 11. p. 310.*

Sic Episcopus Fluentius Florentinus, anno 1119. publicè docuit Anti-Christum degere Romæ. ad quem Paschalis secundus profectus est silentium ei imponens, Wolff. *cent. 12. p. 1 p. mibi 338.*

Arnoldus de Villa nova Hispanus anno Christi 1296. scripsit testatusq; est palam, fecissè Satanam aberrare clericos à veritate & verà fide Catholicâ, demonstrans ex Daniele & Sibyllis intra annos 1300. & 1400. Anti-Christum adventurum, quod idem prædixit Johannes Parisiensis Monachus Anno 1287.

Petrus Joannes Pyronensis Minorita idem attestatus anno 1360. scribens, quod Papa sit Anti-Christus, & Synagoga Romana magna Babylon, Wolff. *d. p. 1. cent. 14 pag. 644.*

Joannes Rabicani Archiepiscopus Pragensis, anno Christi 1535. Ego apertè dico (*ait*) Ecclesiam Romanam, Babylonem esse occidentem, in qua regnat peccatum in Spir. S. Pontificem ipsissimum Anti-Christum appellitans, simplicem Dei cultum tot superstitionibus evertentem, & sinceræ religionis plurima de suo adsuentem, Wolff. *d. p. 1. cent. 15. pag. 822.*

Philipp. de Norriis, natione Hybernus, Anno 1449. regnum Papæ Anti-Christi dominatum appellavit. Sic Euboanita de mendicantibus monachis

his idem testatus ait, hi sunt, qui iudicem Pium Josuam callidis huc usque circumvenere mendaciis, ab Antiocho suo missi loquuntur in dolo verba pacificas, pestilenciores Arrianis, Donatistis, Pelagianis, Wolff. *cent.* 15. p. 832. prout Papam Nestorianum confirmasse idem demonstrat, *d. p. 1. p. 640.* Libertum Arrianum fuisse, Zepherinum Montanistam, Honorium Monotheletam, *Id. d. loc. & pag. 556.*

Augustinus in *lib. contr. Manich.* 2. c. 1. Roma (*inquit*) secunda Babylon est, & in *Psalm.* 44. *ibi:* Cives Babylonis nos fecerunt, dimisimus creatorem & adoramus creaturas, dimisimus eum, à quo creati sumus, & colimus illud quod fecimus, &c.

Tertull. in *libell. contra Judeas*, Babylon (*ait*) apud Joannem in apocalypsi Romanæ urbis figuram portat, proinde & magna est, regnisque superba debellatrix sanctorum.

Johannes Wessel. Groningensis Anno Christi 1455. idem attestatus, nempe Papam esse Anti Christum, neminemque Ecclesiam magis destruere quam corruptum Clerum, cui merito resistant omnes Christiani, etiam usque ad ultimos laicos.

Hayabalus Minorita Anno Christi 1345. palam confessus est, jussu sibi divinitus, ut concionaretur, Ecclesiam Romanam esse meretricem Babylonicam, Papamque cum cardinalibus esse verum Anti Christum, quod ipsum Monachus, cum inde accularetur, intrepidè & constanter coram Papa asseruavit, nec unquam bona conscientia hoc revocare sese posse, dixit: quapropter in carcerem conjectus est, in quo tandem computruit: Wolff. *cent.* 14. *lib. mem.* pag. 616. Johannes Parvus Anglus in *comment. super Apoc.* 17. quam passim de Pontifice Romano interpretatur, docetque Papam Anti Christum esse, Romanamque meretricem Babylonicam, Wolff. *cent.* 11. pag. 81. Libertus de Casa in *Apocal.* cap. 13. Romana Ecclesia, *inquit*, dicitur nova Babylon, quæ est meretrix magna, quia vetus cultus & amor Sponsi Jesu Christi turpiter est adulteratus, & spiritus justorum hujus temporis, supra modum opprimitur in prædominio Babylonis, & velit nolit in multis actibus meretriciis servire compellitur. Et S. Brigitta, quam citat Wolff. in *Epist. ded. rer. mem.* S. Ecclesia, *ait*, multos fovet animarum interfectores, omnium Christi dispersores, abominabiles Judæ, imitiores Judæis, injuriosos Pilato, & crudeliores Lucifero, & Hent. Cornet. Agrip. omnium admirabilium admirationem vincit, quod nostri sacerdotes iisdem mediis se cælum posse ascendere putant, quibus Lucifer olim cælo decidit.

Et Wolfgangus Aisinger, sacerdos Augustanus, Romam sic depingit, Roma, *ait*, prout nunc est, vorago inferni est, & Mammon Diabolus capitaneus omnis militiæ residet ibi, vendens pro denariis patrimonium Christi, quod ipse amarissima sua passione & morte promeruit Wolff. *d. Epist. dedic.*

Kk

ubi

ubi citat, una Synodum Remensem, *ibi*, O lugenda Roma, quam sedem Anti-Christi esse docet, adeo ut prædictus Abbas Joachim, quem toties allegat Wolff. *d. loc.* aliiq; clerici quam plures attestati fuerint foro, ut Anti-Christus manifestetur, Ecclesia reformetur, quod post Sigismundum in Concilio Constantiensi tot Imperii Præsules tentârunt, sed frustra Id. Joachim. Abb. mulier auro inaurata inquit, quæ cum terræ Principibus fornicatur, est Ecclesia Romana, quæ in Babylone vitæ confusione, transfuga mœchatur, occidentalis igitur Ecclesia spiritualiter & temporaliter malitiosa videtur, merito abolenda. Item Prælati perfricta est frons meretricis inauratæ malitiâ, erubescere nolunt, idè oppressi ab eis clamant ad Deum, dicentes: O Deus quousq; non vindicabis sanguinem innocentem clamantium sub altari, &c. Guil. Ocea. citatus ab eodem Wolff. *ibi* & ut intentum suum horrendum ad finem perducere possit, defendentes veritatem prosequuntur, interimunt, innoxium sanguinem fundunt, regem & legem fronte ausuq; meretricio & execrabili subvertunt, quiq; hoc faciunt, sunt ipsi qui videbatur regere & docere populum, ipsi Pontifices. Egressa est enim iniquitas de Babylone Wolff. *in Epist. part. 1. lect. memor.* refert quoque *ibid. in contextu*, Ephraim Syrum attestatum fuisse, Anti-Christum, ut omnes fallere posset, humilem servum fervorem se simulaturum.

Ludov. IV. Bavar. *in recess. Episcop. & princ. Ital & German. anno 1328.* facto, Papam Anti-Christum mysticum esse statuit, idq; palam edixit.

Fridericus I L. rescripsit Duci Bavaro, quod Romanus Clericatus secta Anti-Christi esset, nec tantum nocuissent veris Christianis Turci vel pagani, quam ipsi Pontificii, Aventin. *lib. 1. annal.* adferantur huc Marcelli Palingeniæ Poëmata pag. mihi 307. *in lib. qui dicitur Capricorn. ibi:*

*Atq; rogant quidnam Romanâ ageretur in urbe,
Cuncti luxuria atq; gula furtisq; dolisq;
Certatim incumbunt, nosterq; est sexus uterq;
Respondit: sed nunc summus parat arma sacerdos
Clemens, Martinum cupiens abolere Lutherum.
Atq; idè Hispanos retinet nutritq; cohortes,
Non disceptando aut subtilibus argumentis
Vincere, sed ferro mavult sua jura tueri,
Concilium valeat, valeant commenta Lutheri,
Pontifices nunc bella juvant, sunt cetera nugæ.
Nec præcepta patrum nec Christi dogmata curant,
Jactant se dominos rerum & sibi cuncta licere, &c.*

Marcellinus ad sacra gentium sub Diocleriano ductus, cum nimis irascant carnifices, ut thura Diis offerret, non solum idola Ethnicorum adoravit, teste Platina in vita ejus, sed & Veneri 72. Christianos homines in honorem

norem ejus crudeliter mactatos sacrificavit: unde Augustin. *cap. 16. de unit. Baptismo* hunc Papam sceleratissimum appellat, nō meliorem Anti-Christo, Domitian. à Dissing *de anth. cap. 10.* addatur Petrarca *consil. & legatus Pontificatus in Ep. 18 ibi:* honorum hostis, & malorum hospes (Roma) atq; asylum, pessima Babylon, famosa dicam an infamis meretrix: fornicata cum regibus terræ, illa quidem ipsa es, quam in spiritu sacer vidit Evangelista, illa eadem, *inquam*, es, non alia, sedens super aquas multas, sive ad litora tribus cincta fluminibus, sive rerum atque divitiarum turba mortalium, quibus lascivienti secuta infides, opam immemor æternarum, sive, ut idem, qui vidit, exposuit, populi & gentes & linguarum aqua sunt, super quas meretrix sedes, recognosce habitum mulier circumdata purpurâ & coccino, & inaurata auro, & lapide pterioso, & margaritis habens poculum in manu sua plenum abominatione, & immunditia fornicationis ejus. Nescis ne te ipsam Babylon: nisi illud forsitan errorem facit, quod in illius fronte scriptum erat, magna tu vera Babylon: Parva es, parva utiq; murorum ambitu, animorum & infinita cupidine, cumuloq; malorum omnium, non magna modo, sed maxima, & immensa es, & certe quod sequitur, tibi uni convenit, non ali. Idem *Ep. 14.* Quis, oro, non fugiat Babylonem, & visorum simul omnium, & laboris ac totius miserie molestem domum, de qua quidem aliquid nosse debes, visa loquor non audita, fato meo pessimo in eas terras puer evectus, cui usque ad hanc ætatem indignatus equidem, sed fortunæ compedibus nescio, quibus victus, magnæ ille partes ætatis in gemitibus abierunt, novi expertus, ut nulla tibi pietas, nulla fides, nulla Dei reverentia, nullus timor, nihil sancti, nihil iusti, nihil æqui, nihil pensi, nihil denique vel humani, amor, pudor, decor, candor inde exularet, de veritate quidem silco, nam quis usquam verò locus, mendaciis plena sunt, ædificia, domus, turres, vici, atria, plateæ, porticus, vestibula, aulae, thalami, testorum, laquearia, murorum rimulae, divertoria ædium, penetralia templorum, iudicum subsellia, Pontificum sedes, ad postremum ora hominum, nuntii, gestus, voces, frontes animi, quid ais? An mentior? an verò de mendaciis verum loquor: si illic fuisti, & nullo tuo majore negotio distractus in nefariam illam scelerum scenam, lumen ingeniatque oculos intendisti, alium iudicem non optabo, quam scilicet omnia ibi virtute veròq; sine vacua, plena criminibus, plena blanditiis, plena pessimis artibus, ambitione, avaritiæ, superbiæ, livoris, vidisti fieri & maniter fieri omnia, non tantum hominibus, sed Deo, &c.

Rursus Petrarca *epist. 19.* nunc me Gallicus habet & Occidentalis Babylon, qua nihil informius sol videt, & ferox Rhodanus æstuanti Coccyro, vel tartareo similimus Acheronti, ubi piscatorum inops quondam regnat hereditas, mirum in modum oblita principii, stupor est memorare illos, hos cernere auro onustos, & purpurâ superbos, principum ac gentium spoliis vide-

Kk 2

re pro

re pro inverſis artibus, luxurioſa palatia, & mœnibus clauſos montes pro re-
tibus parvis, quibus olim in æſtu Galilæo, victus vix exigunt quærebat, qui
in ſtagno Genefareth, tota nocte laborantes nihil cœperant, manẽ autẽ factò
capta eſt in nomine Jeſu ingens multitudo piſcium, audite nunc mendaces
linguas, ſpectare membranas vero vacuas, & pendenti plumbulo verſas in
retia, quibus in nomine eodem, ſed in operibus Balial credula Chriſtianorum
turba concluditur, ut ſquamis exuta, curarum flammis & deſolatoriis carni-
bus exuratur, avari ventris expletura voraginem cernere pro ſancta ſolitudine
frequentiam ſclerata & circumfuſas acies ſatellitum peſſimorum, &c.

Id. Petrarch. *epiſt.* 19. *ibi*: improvidus, ut in Babylone vivere eligam, ac
mori, cur autem, ſive ad quid? ut videam bonos mergi, malos erigi, reptare
aquilas, aſinos volare, vulpes in curribus, corvos in turribus? columbas in
ſterquilinio? liberos lupos, agnos in vinculis, Chriſtum deniq; exulem, Anti-
Chriſtum dominum, Beelzebub judicem.

Id. *Ep. ſt.* 17. *ibi* nõne Chriſtum ipſum, cujus nomen die & nocte al-
tiſſimis vocibus attollunt, quem purpurã atq; auro veſtiunt, quem gemmis
ornant, quem ſalutant, nundibantur, eum quali velatis oculis non viſurum,
& impiarum opum veſtribus coronant, & impuriſſimi oris ſpumis inquinant,
& vipereis ſibilis infectantur, & venenatorum actuum culpe feriunt, &
quantum in iis eſt, illuſum, nudum, inopem, flagellatum iterum atq; iterum
in calvariam trahunt, ac nefandis aſſenſibus cruci rursus affigunt, ô pudor, ô
dolor, ô indignitas, talium hodie Roma eſt, ubi futura vitæ ſpes inanis quẽ-
dam fabula, & quæ de inferis narrantur, fabuloſa omnia, reſurrectio carnis &
ſines mundi inter Nænias habent, veritas ibi dementia eſt, abſtinentia, ruſti-
citas, pudicitia probrum ingens, denique peccandi licentia, magnanimitas &
libertas eximia, & quò pollutior, eò clarior vita, quò plus ſclerum, eò plus
gloriæ, bonum nomen cœno vilius, atque ultima mercium fama eſt, *Ep. ſt.* 18.
& alibi in *Ep. quæ incipit quo tecum, verteris, &c.* Quæ, utcunq; olim ſtete-
rat, prolapſa eſt, ex quo ſancta & potens tunc Romana nunc Avinionenſis Ec-
cleſia tangit vertice ſydera, & digito cœlum volvit, ubi & Judas ſi 30. illas ſuas
argenteas pretium ſanguinis attulerit, admittetur & pauper à limine Chriſtus
arcebitur, unde Weſſel. in l. 2. *de thren. Hyem.* quem refert Wolff. *rer. me-
mor.* p. 22 p. 1. O Petre Apoſtole (*inquit*) ſi jam viveres, vix campanator fie-
res, ſi autem Papa jam eſſes, quàm opulentus eſſes! oporteret te rursus ne-
gare Chriſtum pauperem, aut deponi.

Sed hæc & alia, quocunq; deſpectu vel reſpectu adferuntur, quacun-
que authoritate & oratione adferuntur, quo zelo & oratione abusus Roma-
næ Eccleſiæ vel curiæ taxantur, certè uti noſtrum non eſt, in re tanti præjudi-
cii non nihil deſinire, tum, quòd extra profeſſionem & propoſitum noſtrum
hoc prorsus ſit conſtitutum, cum quod jura moderna adeoq; Imperii reſeſſus
ſuprà

suprà memorati de anno 1555. ibi: Daß hinfür ein jeder Strandt/te. invec-
vas ejusmodi damnet, merito & nos quoq; alterationes tales detestamur,
& fugimus.

Tantum abest Catholicum † quā Catholicum, Lutheranum quā Lu-
theranum, uti hæreticum ac fide vera defectorem, in foro adversariorum, &
viceversa, indicis, quibus Judæos & hæreticos turgere diximus, prægrava-
ri, quæ de rep. 2. c. 2.

Petrarcham † in Pontifices tantopere invehentem permovit me judi-
ce dolor justus. Etenim Benedictus XII. Papa pulchritudine & forma Lau-
retæ sororis Petrarchæ captus, quò potiretur rei desideratæ pridem ad tan-
tos honores promovit Petrarcham, promittens eidem Cardinalatum, modò,
ut sororis fieret compos. Ille autem vir integer & pius fugit magis honores
quòvis, quàm ut in ejusmodi prostitutionem consentiret, aulæ Pontificis
valedicens cœpit tacere Romana vicia. Papa nihilominus tandem voti com-
positus est, inducens Guadam fratrem Petrarchæ, sibi sororem conce-
dentem, Hieron. Squaraph. Alexandrin. in vita Petrarchæ. Plura hæc de re
habet Joan. Wolff. tom. 2. *lect. memor. pag. mihi 433.*

Qui plura de incidenti hac questione scire satagit & quid de adventu
& persona Anti Christi, vetusta, magnaue Antistitum & præfulum Ecclesiæ
cohors statuerit, affirmaverit, relegit Johan. Wolff. toties à nobis hic cita-
tum, in sequentibus locis, uti *tom. 2. lect. memor. pag. 184. & seqq. aliquot. p. 189.*
& 235. p. 267. & 264. pag. 266. p. 267. pag. 268. 269. 270. 271. 273. & pag. 283.
pag. 292. p. 310. p. 436. 460. pag. 506. p. 643. p. 36. 283. p. 666. p. 701. & 708. & 709.
Præterea pag. 743. & seqq. aliquot pag. 774. p. 810. p. 818. pag. 839. cum aliquot
seqq. pag. 848. cum seqq. p. 900. p. 917. p. 941. p. 944. pag. 972. & pag. 1005. &c.
Specialius. Quòd Roma sit sedes Anti-Christi. Idem tom. 1. p. 218. p. 224. p. 277.
p. 334. & p. 561. p. 602. 610. 694. p. 822. & 823. & p. 832.

CAPUT LIV.

DE INDICIIS, QUÆ EX FICTA ET SIMV- lata sinceritate & pietate depromuntur.

SUMMARIA.

- | | |
|---|--|
| 1. Sub specie agni sapie lupus adire solet. | 7. Argumentum à personâ ad rē in jure
validum est. |
| 2. Deservitur hypocrita. | 8. Juramentum contractui annexum, tollit
suspicionem simulationis. |
| 3. Allegantur loci aut heresiæ carili. Exem-
pla de hypocrita. | 9. Indiciis hic latum est, & omnibus pe-
nitentibus potest convenire. |
| 4. Hypocrite indicium quæstioni parit. | 10. Refertur sententia Firmiani Materni
de hypocrita. |
| 5. Dilectissima in materia indiciorum so-
lent plerumq; accurrere. | |
| 6. Simulatio allegata probari debet. | |

Kk 3

11. De-

11. Declaratur hoc caput iucundis aliquot exemplis & historiis.

12. Barcozba & Bon. Mainon Iudaei voluerunt esse Messia, sed miseri perierunt.

13. Theudas Pseudopropheta a Fado Iudaeae praefecto occisus est.

14. Iudaei infantem recipiunt pro Messia, miraculis plurimis cum nasceretur, existentibus.

15. Camera aliquando decrevit mandata sine clausula contra Iudaeum, qui se appellitaret regem vel ducem Iudaeorum.

16. Horrenda de quodam falso Messia

17. De tyrannide Pharisaorum, & quorundam Pontificum Romanorum.

18. Hypocritis crimen est fœdus Sodomitae.

Nolite credere omni spiritui, ait Scriptura sacra, quod dictum citat Felin. *in c. cum in iure de offic. de leg.* cum sub specie & agni lupus saepenumero delitescat, *c. ut officium de heret. in 6. gloss. in l. illicitas. §. illi, ff. de off. praesid.* Equidem enim sunt & fuere omni seculo, ut utar verbis Iuvenalis *Satyr. 2.*

Qui Curios simulant, & Bacchanalia vivunt.

2. qui palliati, & barbati incedunt, ut ait Tiraquell. *de poen. caus. 51.* nomen sanctitatis, tali habitu usurpantes, ut non solum Philosophi habeantur, sed & Deorum Consiliarii & ceremoniarum antistites sincerissimi existimentur, cum revera sint animalia spurca, & probra, & impostores pessimi, malitiosi, re nullam prorsus bonam digni, foris tristes, domi dissoluti, vestitu Philosophi, & factis, moribusque spurcissimi, flagitiosissimi, nequissimi. *Hac ille:* vide Pogg. Florentin. *de miseria human. condit. lib. 1. pag. 39.* Joan. Spinæ. *lib. 2. de tranquill. anim. pag. 95. ibi:* Sunt humiles superficie, ac specie tenus, ut sanctiores credantur, similes stultis mulieribus, quae pulcritudinem fucis mentiuntur, diceret eorum gestu observato, eos fabulam aliquam agere. Contorquent collum, demittunt caput, submissè loquuntur, terram intuentur, rasis sunt capillis, lentè incedunt, &c. Socrates cum Antisthenem Cynicum vidisset de pallio veteri gloriantem, ac foramina illius ostentantem, quasi sibi dimissionem animi tribueret, quod illud gestaret, eosque qui melius induti essent, ambitionis argueret, video, ille respondit, Antisthenis arrogantiam per ipsius pallii foramina, Spinæo. *d. lib. 2. p. 97.* Sic Plato convivium solenne instituens invitavit Diogenem, qui videns apparatus nobilem Platonis, mappam pede sordido commaculavit, dixitque, en factum Platonis calco. At factu longè superiori, o Diogenes, Plato respondit, Hier. Drexel. *in amussi lib. 2. cap. 4.* De Juliano Apostata scribit Spinæus *lib. 3. pag. 137.* hic verò etiam si illos malo animo & tyrannico aequaret, morbum tamen fucatam mansuetudine ita dissimulare ac tegre scivit, ut ab historicis & politicis in numero bonorum & moderatorum principum sit positus.

De Nerone & Cæsare scribit idem Spinæus *d. loc. ibi:* Sub hoc clementiae pallio illius perfidia, huius vero pestilens ambitio ita tectae fuerunt, ut nihilominus maximi & fortissimi principes post homines natos existimarentur. De Carlstadio scribit Phil. Melanch. *in fascil. sent. patr. ibi:* miras artes tenet, & mirè fucata officia, quibus se insinuat in hominum animos, &c. Demosthe-
nes

nes pro Ctesiphonte introducit Æscinē, cumque Simiam vocat Tragicam, quod personatus quodammodo verborum gravitate bonus videretur, cum alioquin pessimus atque iniquissimus civis esset, vide Johan. Wolff. *rom. 2. lect. memor pag. 959.* Porro quam nociva sit Tyranni hypocrītæ dominatio, describit valde & admodum venuste Johan. de Pineda in *Job. cap. 34. vers. 30. vide infra cap. 85 in fine.* Ex Luciano addam & hunc locum in *Menipp. pag. m. l. 76. ibi*; deinde ubi venerandum illud virtutis nomen induerunt, tum ad ductis in alium superciliis, promissaq; barba, fucato habitu obambulant, quibus si personas stolamq; detraxeris auream, quod superest, id ridiculum est, nempe hominuculus septem denariis ad Agonem conductus. Atque huiusmodi cum sint, mortales universos aspernantur. De Diis verò absurda prædicant, contactisque cœtibus adolescentulorum, quos nihil negotii est fallere, nobilem illam virtutem ostentant, & verborum ambiguitates docent, atque apud discipulos temperantiam, semper ac modestiam laudant, opes ac voluptatem execrantur. Cæterum ubi soli & apud se esse cœperint, quid attinet dicere, quanto per se ingurgitent, quam immodici sint ad Venerem, quemadmodum etiam assium sordes obringant. Jam istud est omnium gravissimum, quod cum ipsi nihil agant, neque publicum, neque privatum, sed inutiles & super vacanei desideant:

Nosquam in consiliis, nosquam numerentur in armis.

Tamen reliquos accusant, ac vitulentis dictis congerentes, neque non maledicta meditati objurgent, adeo, ut inter eos primas tenere videatur, qui clamorissimus sit & impudentissimus, & ad maledicendum audacissimus. Hæc ille de hypocrīti delicta plurima & atrociora ut plurimum involvente, & inquisitioni & iudiciis mille vias sternente.

Quapropter dubium non est, quia famâ concurrente delicti, hypocrītica & simulata probitas & sanctimonia inter indicia iure reconsecratur Tiraquell. *de pœn. d. loc. allegans locum Matth. 23.* ubi homines ejusmodi similes esse dicuntur sepulchris dealbatis, &c. extrahat de re perelegans Ciceronis locus, *pro P. Sexto contra Pisonem, ibi*: animus ejus volui flagitia parietibus tegebantur, ex quibus verbis ait idem Tiraquell. *num. 4. d. cap. 41.* colligere licet, Pisonem tantum pro se probitatem ferre solitum, ut omnes hoc ipso deciperet, cum talem esse, qualem se gerebat, existimantes, cum tamen revera esset omnium flagitiosissimus, promitte *text. in cap. titim, de pœn. dist. 2.* ait, quod homo peccatis multus, & occultis scateat, qui virtute magnus sepe iudicatur. Porro mulieres natura hypocrītæ focatas, suorumq; vitiorum ac malorum dissimulatrices, contraq; virtutum simulatrices fraudulentissimas vocat Tiraquell. *de leg. conn. l. 9. num. 29.* Eutiphides vocat mulierem *εὐφροδία*, id est, fucatum malum. Hinc Minus in *Seneca*: Apertè cum est mala mulier, tam bona de iure est. Deinde aulicos ignavos & otiosos, quos latrones appellat

appellat Waremb. *de fœd. cap. 2. pag. 244.* dexteritatem præ se ferre scribit Plato in *Gorgia de aulica adulat.* & simulare sese tales, qui non sint, optimi nullam curam habentes, incautas mentes illaqueantes, & usque adeò decipientes, ut plurimi, soli nulla virtute vel arte instructi æstimentur, Rulg. Ruland. in *Planet. Christ. p. 394.* Porro adversus monachos hoc indicium fortiter stringere, ait Sixt. Senens. in *Biblioth. S. lib. 6. annot. 33.* citans August. & Thomam pro sua sententia, ibi non in solo rerum corporearum nitore atque pompâ, sed etiam in ipsis sordibus luctuosus potest esse jactantia, & eò periculosior, quò sub nomine servitutis Dei monachus decipit, allegat Augustin. lib. 2. de *sermone Domini in monte Hieronymi ad Strabum*, literas. Vestes pullas, scribit, æquè vita, ut candidas, ornatus & sordes pari modo fugias, quia alterum delicias, alterum gloriam redolet. Strabus verò ad hæc in *cap. 6. Apocal. ibi*: Ecce equus pallidus, &c. Videns, ait, Diabolus, nec per apertas tribulationes, nec per apertas sese posse proficere, præmitrit falsos fratres, qui sub habitu religionis obtinent naturam nigri & rufi equi, pervertendo fidem, &c. Thom. de Aquin. in 2. *quæst. quæst. 187.* Sixtus Senens. d. loc. Quocirca Imp. Valens aliquot millia monachorum unâ vice perdidit. Alciat. in *Cod. de jure fisci, pag. 196 vide cap. 42.* nihil hic de cæde & attentatis homicidiis Monachorum in Reges Franciæ, nihil de Sociis Jesu, ex quibus Brazutus quoque Papas 9. veneno extinxit Justin. Justinop. in *consider. pag.* Ut verò indicium † hoc quicquam excretur de ficta simulataq; illa probitate vel improbitate potissimum, ante omnia debet cõstare, cum non entis nullæ sint qualitates pernotissima, imò indicia hæc ad demonstrationẽ delicti se habere debent, ut index, vel ut loquimur in scholis, medius terminus, aut argumentum tertium se habet ad quæstionem propositam. Cum enim † duo extrema in materiâ indiciorum occurrunt 1. ipsum indicium, 2. & quæstio seu tortura formanda vel fundanda, necesse est, ut illud certum sit atque indubitatum, *argum. l. in testamento, ff. de condit. & demonstr. l. comparationes, C. de fid. instr.* Eberhard. in *Top. in loc. à simili, num. 11.* atque in hoc tertio conveniunt indicia hujusmodi cum contractibus in genere, qui utcumque dicantur simulati, non præsumantur confestim tales, quia simulatio † in specie est probanda. *l. sed si maritus, in fin. ff. qui et a quibus, &c.* maximè, quoties contractus scriptura vel instrumento continetur, §. *si moriantur, auct. de fide instrum.* 7 *l. cum precibus, C. de probat.* Cum argumentũ † a persona ad res in jure validum & frequens sit, *l. 20. ubi Bald. ff. de stat. hominum, l. si quis, ff. de leg. 1.* Eberh. in *Top. in loc. à pers. ad res, &c. pag. (mibi) 480.* Will. Antonii de *rescr. morat. concl. 15, num. 122.* Porro quibus indiciis & conjecturis simulatio contractus prohibetur? tradit Menoch. lib. 2. cent. 3. c. 247. Cavalc. *decis. 69.* Menoch. de *presumpt. quæst. 58. nu. 9 & 3 presump. 65.* & ego latèsuprà *part. 2. cap. quod si tamen instrumentum dicat vera esse omnia, quæ in eo habentur, & talis*

talis clausula iurejurando ꝛa contrahentibus hinc inde sic vallata, præsum 3
ptio simulationis omnino cessat, Salycet in l. fin. C. de non nam. pecun. locus est,
ubi probationes simulationum iure admittuntur, quia in re integrum est par-
ti, quia simulationem allegat, iuram quoque turpitudinem propriam alle-
gare, Vultei, conf. 18. vel. 3. confil. Marp. Cochin, conf. 18. nm. 9. sed hæc obiter.

Ad rem planè indicium ꝛ hoc latum est, quibuslibet passim delictis 9
convenient, quandoquidem rei ita regulariter sint comparati, ut ratio vel nū-
quam non possint simulare dexteritatem, moresq; vite inculpato præ se fer-
re, prædidit iorem Firm. Matern. ꝛ in lib. Matth. quem citat Tiraq. de præm. 10
caus. 1. 7. p. 134. quod plerique astorum lege, his astricti moribus, præ se
ferant, quod non sint sub navitate in horoscopo habentes hædum fucato
aspectu quos mentiri & simulare severitatem, atque hoc ipso decipere ait in-
cautiones, sic tempore Theodosii, ut exemplis, ꝛ quæ rem illustrent, hoc in- 11
dicium declinemus, teste Socrate, Judæus quidam in Insulâ Creta simulavit
infirmam severitatem, vitæque sanctitatem, de cælo se missum autumans, atq;
per mare in Palestinam traducere populum Judaicum satagens, effecit, ut se
prodeuntem plures sequerentur, qui similiter se in mare præcipitarunt, ex-
ultantes, se æterni more illud pernaturos, sed quid accidit? omnes aqua
suffocati perierunt, & impostor evanuit, Philip. Nicol. de regno Christi lib. 1. Sic
paullò post ascensionem Christi impostor vixit diu inter Judæos nomine Bac-
corba, ꝛ quem secutus est Rabinus Ben Maimon, quem pro Messia quoque 12
coluere Hebræi. doctæ manifestato scelere tandem occideretur ab ipsis Ju-
dæis, tempore obsidionis postremæ, qua Titus Vespasianus cingebat & deva-
stabat Hierusalem, quanquā Euseb hunc fallarium sub Hadriano visisse, cum-
que ingenti elade una cum Hebræis, quorum Dux erat, à Romanis legioni-
bus superatus & occisum fuisse scribat. Sic Aventin. lib. 1. annal. Rom. attesta-
tur fuisse in Suevia agro Constanienti, insanam quandam, vates Theoda no-
mine, quæ consilio cuiusdam sacerdotuli, quæstus gratia, freta visis plebecu-
le credulitate futura canere coepit, ambiguis dictis mortales stultos stultio-
res reddens, quæ de mysticis divinis prophanius philosophabatur, & de
his, qui soli Deo nati sunt, temerè pronuntiabat. Visus cælestes simulabat,
congressos colloquutiones cum superis, à quibus cuncta disceret, ementiebatur.
Extremum suum orbiterranum, & illum diem, Poetis quoq; alienis à re-
ligione nostra decantatum, impendere isthæc anno, prædicabat.

Vin, muliercula, pueri, puella, metu perculli, sturnatim gratulatimque
provolant, munera deferunt, deprecantem apud Deum immortalem pa-
rant. Quidam Stoicida, obliquo calvoque capite, vultu tristi & sordibus no-
tabilibus dumtaxat religionē præ se ferentes, tandem velut Sibyllam, cælitus
demissam, Deoq; plenam non solum venerabantur, verū etiam sectabantur.
Nam Pharisæorum hoc genus irritabile adhuc nostra quoq; ætate, post habi-

tis sacrarum literarum fontibus clarissimis, cœnoscas lacunas potare solet.

Sed ad fatidicam illum revertor. Ea jussu Ludovici regis nostri Moguntiacum à Salomone Episcopo Constantiensi deducitur, in templo D. Albani à Rhabano, & cæteris Episcopis diligentius audita, accuratius quæsita, scenam omnem vaticinii sui detegit. Se edoctam à quodam sacerdotulo, lucri gratia hæc commentam esse fatetur. Palo igitur & verberibus admota silere posthac jussa, ludibrio de cætero fuit, vide Johan. Wolff. *rom. 2. lect. memor. pag. 244.* Post mortem Hildebrandi Papæ multi falsi Prophetæ Apostoli & falsi sacerdotes emerferunt, qui simulata pietate populum deceperunt, magna signa & prodigia ediderunt & in templo Dei sedere atque extolli supra omne id, quod colitur, cœperunt. Idem Aventin. *d. loc. Wolff. d. loc. pag. 246.* Porro Gregor. Turonens. *lib. 10. histor. Franc. cap. 24.* suo tempore quendam ex Biturico Pseudo-Christum extitisse, refert, examine muscarum circumdatum, & biennio amentiam simulantem, deinde in Ærclatensem provinciam indutum pellibus, quasi religiosum migrantem atq; orantem sedulo multa; futura prædicentē, Gabalitanae regionis terminos ingressum, mulierē pro sorore, dictam Mariam ad amores turpes ulurpantem, tandem fuisse dilapsam, aliqui tradunt, nebulonē hunc sanasse infirmos, unde multitudo hominū ad ipsum confluit ei; magnos auri & argenti acervos contulit, seducti à plebe cum sacerdotibus, qui illum sequerentur, numero 3000. hominum, qui prædabantur inventos in itinere, & spoliatos vestiebant, mortem intentabant Episcopis, & quibuscunq; aliis, qui Pseudo-Christum non adorarent, tandem ingressum hypocritam hoc apparatu Avellanæ urbis fines & in loco, quem Anicium appellant, instruxisse aciem ut Aurelio Episcopo bellum inferret, præmittentem nuncios, nudatis corporibus saltantes & ludentes, qui ejus adventum nunciarent, victum autem in prælio nequam unā cum Maria pellice pœnas luisse meritas, & turbam ejus dispersam demum agnovisse hypocrisin. Theudas † etiam quidam ut scribit Nicephorus *l. 2. c. 11.* cujus meminere acta Apostolorum *c. 5.* se Messiam esse affirmavit, quapropter multos secum congregavit, dicens se sua autoritate Jordanum divisurum, facilem ejus transitum præbiturum, quem Fadus Judææ præfectus apprehensum vivum capite truncavit, misitq; caput Hierosolymam: Infantis † meminere Fincelius *in lib. de mirac.* qui cum nasceretur, improvisam tempestatem, terræque motus visos, fulgura tremenda & insolita audita, scribens, hypocrisis auxit facies infantis, quæ ut sol emicuit, qui partus ab Hebræis pro Messia agnitus fuit Philip. Camer. *in hor. succis. part. 3. cap. 8.* describit in Italia degentem aliquando Judæum gloriantem se ex tribu Judæ natum, qui à Judæis magnificè habitus, fraus verò mox dejecta fuerit, Germaniam quoque Judæi paucos ante annos peragravit, qui se modo Messiam, modo gemeiner Judischheit Regierern appellavit, contra quem, ne turbas moveret in imperio,

perio, decreta fuisse, in Camerâ, † mandata sine clausula attestatur, Andreas Gylman. *tom. 2. in decis. camer. in verba Judæi, pag. 163.* Major hypo-
crisis & astutia Diaboli apparet in partu admodum prodigioso & immodico
illo anno 1549. in Oriente nato, cujus relationem, quia rara est hic transcri-
bere volui.

Zuwissen wie uns den Kauffleuten zu Rodies/durch unsere Kundschaft-
ter/zu fundt gethan ist / daß in diesem Theil oder gegend nahe vmb Babyloniam
† in einem Flecken Carthora genandt/liegendt vnter dem Gebirghe der Stadt 16
Schierim/daselbst ist von einem vngestalten Weibsbilde mit Nahmen Arlo-
sa ein Knabteim geboren / diß Kind hat zu handt nach der Geburt geredet/wie
dannoch seine Stimme ist ganz herzerich / von Angesichte erschrecklicher Ge-
stalt/bat schlöfferrae Adern / klare Augen / wie ein Lucern / Es haben uns auch
hie unsere Kundschaftter berichtet / wie eeliche auß ihnen das Kindt selbst gese-
hen/ist etwan ein Monat alt / vnd redere Prophetische Dinge / schreibet vnnnd
spricht/ Ich bin ein Sohn Gottes / in welchem beschlossen ist alle Weisheit der
ganzen Welt/sey auch sehr eines vngestalten Leibes / doch am Tage seiner Ge-
burt scheinbarlicher Gestalt gesehen worden / thut viel Zeichen in seiner Kind-
heit / Es ist auch die Nacht darein er geboren klar vnnnd hell wie der Tag gewes-
sen / bald aber widerumb verwandelt worden / die Sonne hat in Babilonia
länger dann in einem Monat nicht ihren Schein gehabt / wie solches in allen
vmbliegenden Stätten ist gesehen worden / Ob dem Hauff aber / darin das
Kindt geboren/ ist ein Hauff mit Feuer gesehen worden/ welcher gebrandt hat
ganz Blaufarb / biß in die lebende Stunde/da hat sich das Feuer verkehrt vnd
zertheilt / vnnnd ist wider hell am Himmel worden / auch hat es vom Himmel
Stim geregnet / welche grossen Schein vnd Glanz die Nacht biß an den Tag
geben haben/ Es sein auch Feueriae Schlangen in der Luft geflogen / vnd mit
grossen Vngestümb gefahren/vmb welches alles der Knab besprochen ist wor-
den/was solches bedeute / hat er geantwortet vnd gesagt/ Ich bin Gott / vnnnd
will alle die so es nicht gläuben / verdammen / Es ist auch der grosse Berg zu
Babilonia in zwey Theil gerissen/vnd mitten in der Spaltung des Bergs / ist
ein Seut/ halb Weiss/ vnd halb Rosinfarb gefunden worden / darinnen latei-
nische Buchstaben gewesen also lautende. Tempus natiuitatis meæ apparuit, &
à seculo dividor. Solches alles haben uns unsere Kundschaftter berichtet/
auch selbst die Schrift gesehen vnd gelesen / der Knabe thut viel vnd grosse Zei-
chen/heilet allerley Krankheit/macher die Todten wider lebendig/wird von vie-
len vor Gott geehret / vnnnd angebetet welche an ihn nicht gläuben/die tödtet er/
vnd machet sie hernach widerumb lebendig/als dann gläuben sie an ihn / Er ver-
stehet allerley Schrift in der Welt/ vnnnd legt sie auch auß / Auch ist in der Zeit
seiner Geburt / ein sehr erschrockliche Stimme gehöret worden/ nemlich / Ich
schicke euch meinen Sohn anzunehmen / welche Stim viel Menschen erschre-
cket ha-

ctet habent: Hanc relationem transcripserunt mercatores ex Insula Rhodis Romam, & Venetias typis expressam in Germanico idiomate Augustæ Vin-
delicorum, Anno 1550. vide Johannem Wolff. *tom. 2. lect. memor pag. 393.*
perinde Latino sermone hanc historiam, quam verissimam esse putat, recen-
sentem, matrem pueri, Rachienam, appellitantem, &c. Precor autem, ne Le-
ctor propter digressiones fiat molestus; sed ad rem. Cæterum dubium non
est, quin in imposturas ejusmodi, utpote causam confusionis, motusq; in Re-
publica, omnino inquirendum, impostores quæstionibus subjugandi sint,
cum assæclis & consorribus, execror, ait Oedip. Tiran. in *Sophocle, p. 133.* mali
authorem, sive is unus sit, sive à pluribus adjutus, nec remedium consequeris,
& levationem mali, nisi maturè investigaris, habens aliqua indicia. Idem So-
phoc. in *Oed. Tirann. pag. (mibi) 132. & pag. 127. ibi:* ex uno multa possunt in-
vestigari, juxta illud Gallorum: *Tout vient à point, qui peut attendre,* nam ma-
la multa sunt ex eodem principio. Idem in *Antigon. pag. 179.* homine pravo,
quo nihil est atrocius, non curans honestum propter audaciam, *pag. 198.* &
turpem quæstum 196. prout Egesipp. 1. *cap. 12. de Phariseis,* scribens, ait, eos
per hypocriticam pietatem, defuncto Alexandro, Judææ præfecto sibi sum-
pisse administrationem atque jura regni, interea execrandas cruentasq; cla-
des & cædes patrantes, & occidentes Diogenem, & quoscunq; viros bonos,
17 & præstantes, tyrannicæ † Phariseorum potestati nonnihil contradicentes,
Josephus 1. *de bell. Jud. cap. 4.* longè deteriorum sacerdotibus Ethnicis, qui-
bus indignum erat, tangere mortuum, Gell. 10. *c. 15.* non dicam manus sangui-
ne inquinare humano, homines occidere, Liv. 3. *decad. 10.* Richardus Angliæ
Rex, quando Episcopum Bellovacensem, qui contra exercitum suum, mili-
tes duxerat, acie captum teneret, eumq; uti filium suum Papa dimitti jube-
ret, Romam misit arma, quæ Episcopus in acie gestarat, petiitq; considerari,
an hæc esset tunica filii, an filii Papæ talem gestarent amictum? Itelinsh. in
Chron. Richardi, & scriptum reliquit Diodor. Sic. 6. *c. 10.* Eusebium sacra ad-
ministrasse & duxisse exercitus. Sic Leo IX. miles fuit & captus ab Umfre-
do Comite Apuliæ, Innocentius II. à Duce Guilhelmo Calabriæ Principe
cum Cardinalibus aliquot, nec non Agriensis Veradiensiq; Episcopi, in præ-
lio capti perire, uti Julius II. Papa parum feliciter militavit, Arnold. II. Fer-
ron. *lib. 4. de reb. gest. Ludov. XII.* juxta politicorum effata communia: *Das*
Pfaffen Kriege gar selten gerathen / vnd ein guten Aufschlag niemaln gewin-
nen / vix nunquam Ecclesiasticis bene cessere bella vel arma propria, à qui-
bus omnimodo Laicos avertere debebāt, Henning. Arnis. *de subj. & exempt.*
cler. cap. 1. pag. (mibi) 17. hic Papa Gallis maximè molestus, nominavit eos,
passim micturi vinos, quasi immodicos potatores vini, quod mox emitten-
dum esset, quo vitio ipse laboravit servorum servus, referente Ferrono *d. loc.*
18 Pogg. Florent. † in *lib. de miser. hum. condit. lib. 1.* Johan. Wolff. in *præfat. lect.*
memor.

mentor. Epist. dedicat. ait: Ephialm Syrum prædixisse, Anti-Christum, ut omnes fallere posset, servum servorum scappellaturum, simulaturum sanctitatem, quam non habet, nec habere cupiat, vide Sixt. Senens. in Bibl. S. lib. 5. annot. 127. ubi ait: in comparatione duorum malorum, levius esse, peccare aperte, quam simulare & fingere sanctitatem, Thom. in 2. quest. quest. 111. Simulationem vocat peccatum mortale Hieron. in Esai. cap. 16. accipit, Thom. Aquinatis sententiam de ea sanctitate ficta, ubi simulator nec sanctitatem habet, nec habere eam desiderat, quod flagitium Sodomia detestabilius esse evincit, Sixt. Senens. d. loc. & in Thren. Jerem. annot. 139. ubi: hypocrisis crimen longè majus est peccato Sodomorum, & Petr. Berexas in cap. 30. 7. 1. quem citat Wolff. rom. 2. lect. mem. pag. 970. Magna est, inquit, Paparum seu temeritas, seu fatuitas, quod se vocant servos servorum, & opinantur, neminem esse, qui intelligat hunc facum, verè enim futilis est protestatio & contraria factio. Quis enim non videt, quam sit inconveniens absurdum, appellare se servum servorum, & interim dominari, imperare Imperatoribus, nullius iudicio subesse, calcare pedibus reges, distribuere regna, & humeris portari servorum, &c.

CAPUT LV.

DE INDICIIS, QUÆ EX PRODICALITATE ET
decectione bonorum descendunt.

SUMMARIÆ.

1. Prodigia in iure summo comparantur.
2. A prodigio quod prodigio indicia nulla descendunt.
3. Prodigia delinquentium consequuntur ream, uti furis sui.
4. Prodigia autem reorum, cui sententia & decreto iudicis bonorum administratio est adempta.
5. Erubescit pueri publici ante fontem suum ducere pro hoste impium haberi non potest.
6. Quia delicta perant ipse iure imponunt & irrogant, ubique requirunt sententiam declarantem iudici.
7. In criminibus notoria tamen id solum probatur.
8. Qui natura turbat pacem impiorum, ut accusat pacem repudi, non solum in bonorum iam declaratum esset.
9. Prodigia ad movei saniores videtur sine sententia iudicis compertat administrationem bonorum.
10. Decedentes bonorum exesi sunt, & similes publici prodigiis & furibus.
11. Locum Ciceronis de decedentibus citatur.
12. Decedentes indicium quæstioni facit concurrentibus indicium.
13. Quicquid est causa causa est quoque causa causati.
14. Refertur fama salomonis ac cessionis bonorum.
15. Interfuit Baldi in decedentes.
16. Historia de decedente ex Benev. de Strach. recitatur.
17. Discutuntur aliquot argumenta in quibus solum, an decedentes in genere sint infames?
18. Diffilis paupertas homines ridiculos facit.
19. Different vitem & infamem esse.
20. Quales proprio ratio decedisse dicantur.

- 1 **P**RODIGUS † quia in iure furioso comparatur, Bart. in l. i. ff. de bon. poss. inf. vel furt. del. & l. Marcell. ff. de fidejuss. Certè quæ suprà de iudiciis contra furiosos statuimus, huc pari ratione referenda & collocanda esse nemo non videt? Etenim par causa, paria desiderat jura, Eberh. in top. in loc. à pari. tantum
- 2 verò abest, ut à prodigo, † quà prodigo, indicia petantur, qui sati infelicitate satis superq; laborat, clementiâ & commiseratione humanâ potius dignus, adeò ut prodigus delinquens omittendo, ut loquuntur, vel quia non vindicavit necem defuncti, vel mulier prodiga non petiit tutores, filiis impuberibus, pœnam vel multam non sentire vel luere debeat, l. Fulcinus, §. adeò, ff. ex quibus caus. in poss. ead. Cui simile est, quod scribit Bald. in l. i. Cod. de bon. matern. patrem scilicet utpote tutorē vel potius administratorem legitimum bonorum liberorum, in quibus usum fructum habet, siquidem malè administrat ea, nempe dilapidando res liberorum, removendum esse, eiq; adimendam administrationem, quod secus apparet, quoties in omittendo saltē eum prævaticari & peccare proponitur, br. in l. i. C. de bon. maternis & in l. Imperator, ff. ad SCtum Trebell. neq; verò in hoc conveniunt prodigus † & furiosus, si de delicto commissio queratur, quanquam enim furiosus veniam consequatur, suprà cap. 28. id tamen de prodigo aliter constitutum apparet, qui delicti res æquè ac sanæ mentis compos, puniri debet Bald. in l. furiosum, C. qui test. fac. poss.
- 4 Haftenus autem vera sunt ejusmodi, modo prodigo † bonis interdictum fuerit, Cujat. in l. 181. ff. qui test. facer. poss. neq; enim actus prodigalitatē, licet manifesti & notorii sint, quem revera prodigum esse faciunt, sed sententia & decretum judicis, constituto subinde bonis prodigi procuratore, l. 6. ff. de verb. obl. Verbi gratia: bannum † imperii incurrit ipso jure, is, qui pacem publicam notoriè fregit, ordin. Camer. tit. 9. §. 2. Non inde sequitur, ergo non opus sententiâ judicis, adeò ut sententiâ nondum publicatâ reus offendi atq; pro hoste imperii jure haberi queat, l. ejus qui ff. de jur. fisci, Hyppol. ad l. Cornel. de fals. num. 24. Gail. 2. de pp. cap. 3. Sic quanquam vectigal haud solvens perdat dominium rerum ipso jure, l. commissæ, ff. de pub. & vectig. non tamen confestim possessione privandus est, rerum dominus, quæ in commissum ceciderunt, scilicet qui nonnihil movere poterat, cui res ei relinquuntur potius, quàm ut eas perdat, Bart. in d. l. commissæ, de Grammat. decis. 15 num. 8.
- 6 dicit omnia mundi jura disponentia propter aliquod delictum † pœnam ipso jure imponi, explicanda sic esse, modò sententia subsequatur declaratoria, alias enim deesset juris executio, quam præcedere sententia debet, sic nec vasallus, vel Empsiteuta privantur possessione, vel usu fructu, sine sententiâ judicis, Specul. de emphyt. §. aliqua n. 6. Borcholt. de feud. c. 1. per tot. quod aliqui limitant, † ut cum vasallus in notorio rebellionis actu persistat, Gail. 2. d. pp. cap. 3. quia propter delicti enormitatem juris solemnitates remittuntur,
- cap. 1.

cap. 1. de homicid. in 6. Hippol. ad l. 1. ff. ad l. Cornel. de sicariis, num. 51. &c.

Quod ipsum in causa fractæ pacis † publicæ dummodo, coadjunatis 8
hominibus, aliquis per imperium discurrat, subditisq; vim & injuriam infe-
rat, merito etiam obinet, propter rationem multo fortius, magisq; stringen-
tem, aded ut dubium non sit, quin sententiâ Cameræ haud præexistente, gras-
satores publici igni, ferro, atq; sic vi armata repelli, & si fieri potest, de medio
tollī possint, ut mortem, quam minabantur, malumque, quod aliis intende-
bant, ipsimet excipiant, l. 2. C. quest. sine iud. se vind. lic. Sic prodigus † ad mo- 9
res sanos revertens quoque recipit administrationem bonorum sine senten-
tiâ iudicis declaratoria, Bald. decis. 62.

Verum quæ de prodigo hætenus, non tam conveniunt quæstioni pro-
positæ, quàm dilapidatio & decoctio turpis, & viro bono indigna, vitæq; dit-
soluta, & effensis, quæ juxta Philosophos in morabilibus, prodigalitas dicitur
& excessus est temperantiæ, in usu juris verò, id quod illis prodigalitas, dila-
pidatio & decoctio est, quæ non nisi improprie dici potest prodigalitas, neq;
enim a decoctore ad prodigum jure infertur, licet a decoctore † ad fraudato- 10
rem rectè argumentari liceat, Benev. Strach. de merc. pag. 289. ubi proluxè dis-
putat, statuitque non secus contra decoctores † quàm grassatores & prædo- 11
nes publicos inquirendum esse, unde Cicero † Philipp. II. tenes ne memo- 12
riâ prætextatum te decoxisse patris, inquires, ista culpa est, concedo, etenim
pietatis est plena defensio, illud tamen audaciæ tuæ, quod sedisti in duodecim
ordinibus, cum esset lege Roscia decoctoribus certus locus constitutus, quæ-
vis quis fortunæ vitio non suo decoxisset, unde liquet quàm grande nefas di-
xerit antiquitas decoctiones citra culpam quoque hominis contractas, ut id-
circo dubium non sit, quin decoctio † vel dilapidatio bonorum, indicium 13
delictorum producat, Benev. de Strach. d. loc. cum decoctio quoq; infamiam
præ se ferat, Bald. consil. 400. Menoch. 1. arb. qq. quest. 90. num. 18. infamia
verò quæstioni indicium parit per supra deducta. Ergo & decoctio, quicquid
enim est causa causæ, est quoque causa causari, l. manusmissiones ubi: Bald. ff. de
just. & jur. Eberh. in top. an lat. à minari, num. 6 ibi: illud, quod reperitur in se-
cundâ causâ, multo fortius, etiam reperitur in primâ, nimirum, quia omne
jus potius est in causâ quàm in causato, & quicquid est causa causæ, est causa
causati, hæc Eberh. d. loc. hinc famosus † ille solennisq; ritus, quo mediante 14
decoctores bonis cedere tenebantur, M. Brun. in rr. de cess. bon. in princip. qui
refert, quod in Italia decoctor stare cogatur in loco publico nudus, atq; poste-
riora ter ad lapidem vel columnam affricare, vel ut ibidem loquitur, percutere
semeripsum, clamando, cedo bonis, Cynus in l. 1. C. de cess. bon. ait: Romæ
decoctorem oportuisse leonem marmoreum in scalis capitoli ascendere, &
ibidem nates reperentere dicens: cedo bonis, &c. Salic. d. l. 1. refert, campa-
na pulsata, & cum tubis eductos fuisse decoctores, ad sedendum super lapi-
dem,

dem, depositis sarrabulis dicens: cedo bonis. Hostiens. in *summa ejusd. tit. scribit*, quibusdam in locis usitatum fuisse, ut cedens bonis, bassatis brachiis in curia ter podicem quadam tegula percutiat, dicendo qualibet vice, cedo bonis, &c. Verba sunt auctoris, quæ etiam citat, Matth. Brun. *d. loc.* quapropter, Bald. *d. con. 400. vol. 5.* in decoctores † invehitur hisce verbis: falliti sunt infames, & infamissimi & more antiquissimæ legis debebant tradi creditoribus dilaniandi, *gloss. in l. 1. in fine, C. qui bon. ced. poss.* Gell. *lib. 20. noct. art. c. 1.* carcere, ait, mancipabantur decoctores & compedibus quindecim ponderis vinciebantur, &c. adeo, ut qui propter dolum suum non videantur beneficium cessionis habere, quod est subsidium miserorum, sed non præsidium dolosorum, *arg. l. 2. §. 3. ff. ad SCrum Vellej.* Quin imò faciles ad mentiendum & colludendum, & à communiter accidentibus falliti sunt deceptores & fraudatores, præsumiturque omnibus inesse, quod omnibus est commune, nec excusantur ob adversam fortunam: ubi sic argumentatur, decoctor, ergo fraudator, sic enim lex vocat eos, unde edictum fraudatorium, Bald. *d. loc.* Sed
 16 audi Benev. de Strach. † in *tr. de decoct.* pag. 291. quid ex facto, elapsis annis, cuidam Genuensi, qui se falsò non solvendo esse allèveraverat, & fore cesserat, evenerit, is enim eum in bona atque magna pecuniarum summa debitor Gryfogoni esset, & satisfacere semel atque iterum requisitus recusasset, in secessu blandis verbis eum deduxit Gryfogonus dispositis prius ibidem clanculùm armatis hominibus, tum in collum invasit Gryfogonus, collareque ex nucleo ferri, seu chalybe, quibusdam aculeis, mirà germanorum arte, elaboratum atque confectum, immisit, commonefactumque nullà vi seu arte aperiri per alium, infringi que posse, & ei exilium imminere si dicto in loco pecuniam debitam non transmitteret, eum dereliquit, ostensâ prius clave, miro artificio confecta, at miser Ligur sentiens, se aculeis pungi, & stare cum semper cogeretur, nec remedium vitæ ullum haberet debitam pecuniam Gryfogono creditori transmisit, petens clavem, & orans aperiendi collare arcanum, quod creditor acceptâ pecuniâ, efficit, in qua facti specie Ligur sua fallacia dignus, ut in eum animadverteretur in exemplum, ne quis alius postea talia facere molitur, &c. *Hactenus ille.* Sed diximus supra infames esse decoctores, cui sententiæ refragari videtur, *l. debitores, C. ex quib. caus. infam. irrog.*
 17 ubi Imperator ait, eos, qui bonis † cesserunt, licet eâ causâ bona eorum venerint, infames non esse. Resp. Quod lex citata de decoctoribus, qui fati calamitate lapsi sunt, facultatibus, propriè loquatur, quam responsionem suggerit, *l. 1. ff. de his, qui not. infam. ibi:* qui dolo malo & fraude, suo nomine damnatus, pactusve est: Ergò qui ita non pepigit, sed fortunæ inclementiâ bona perdidit, in numero infamium non est, Menoch. *d. loc. num. 19.* cum contrariorum contraria sit ratio, jurisque dispositio, *princ. Inst. de his, qui sunt sui vel alien. jur.* Benev. de Strach. in *tra. de mercat.* prolixè hæc examinat, pag. (mibi)

(mibi) 197. neque enim locus Ciceronis supra citatus ex *Philip.* 1. hic obstat, quod enim fortune vitio decoctor factus non admittatur inter vitos graviores purpuratos & pretectatos, ratio est, quod decoctor huiusmodi vili censetur, facit enim infelix & pauperas homines ridiculos, quod durissimum 18 est, differunt vero videri de infamem esse, procuratoris officium dicitur vile, ac & non infamem. Porro non fortune, sed proprio vitio & decoxisse dicuntur, 19 qui impotenter epulis bona sua consumunt, & fortunas abligantur, qui luxu 20 vel ludo merces perdidit, aut. *alacrum lusus*, C. de relig. vel meretricum delinquentis corrupti ad inopiam vergerunt, l. 1. C. de nat. lib. Bald. in l. 1. qui bonos p. 1. Henov. de Strach. de decoll. p. 1. num. 1. unde illud Plaut. meretrix meum herum inculit in pauperiem, privavit bonis, luce, honore, amicis, &c. vide de hac inde supra cap. 16. ubi demonstratur vix esse, quin decoctor bonorum in quavis confectum prolabitur flagitia, vide Epistolas Guevaræ german. pag. mibi 161. ibi: Ein verschwender des Guts ist eben so sträflich/als ein Dieb & Ferson lib. 6 pag. mibi 242. ibi: Antonius Mogulus Rhodius, familia non ignobilis, vario homo ingenio. Is cum delectaretur magnificis apparatibus, vitæq; calm cum elegantis & copis, patrimonium paucis annis devoravit. Redactum se ad penuriam videns. homo omnium nequissimus, nihil humile agitur, Is cui nihil unquam nefas fuit, nec in facinore, nec in audacia. Meditabatur vero ut prius patrimonii, ita patriæ ruinam: neque ita se paravit, ut spes nulla reliqua in se ipso sibi esset, & consilium cum te amisisse diceretur: Quid is perpeti & parare, quam squalidos Rhodi. cum bona abligantur, maluit. Is cum indignus esset Rhodo, falsus & levis, & ad assentionem conditus, in regiam Mahometis Constantinopolim pervenit: accitit inter ignominias tamen artibus is affectus est brevi, ut in Mahometis similitudinem penitus fortiter, cum eum acueret ad Rhodum de bellandam. Attulerat is locum Rhodiz urbis descriptionem, portis, propugnaculis, munitionibus, atribus, portibus, vicinis locis apte descriptis representare, ut urbis faciem facile videretur. Idem quâ mari pervadendum, quod exponendæ copis, quâ parte propugnacula metnaq; sternenda essent, ita acutè differebat oblatas, ut diuina virgula ad antea meditatam oppugnationem videretur. Pelleserat is in eandem patriæ perniciem unum, cui vana ipse animos infudit, quâ octo familia Paleologorum, & Euboeicum Demetrium & Saphanagum, qui quâ magorum variati deditus male passim audiebat. Expectabat vero Antonius, Rhodo victa, in bis præfecturam. Hæc ibi. Adde quod decoctor tantis prægravatus iudiciis, non intercedo pro baninito habeatur, arguiturq; occidatur impune, quâ baninitus vide Menoch. 1. de arb. iud. quaest. 90.

num. 13.

Mm

CAPUT

CAPUT LVI.

DE INDICIIS, QUÆ EX IMPERITIA ARTIS,
quam quis temerè proficitur, emergunt.

SUMMARI A.

1. Imperitia culpa est.
2. Medici imperitia puniatur.
3. Medici dolo hominem occidentes ordinariis pœnis tenentur.
4. Medicus asserens se mederi posse, cum tamen perfectè non calleat, medicinam ex dolo conueniri potest.
5. Ars & peritia quomodo distinguatur?
6. Vfus facit artifices.
7. Perelegans locus Hottomanni.
8. Scientia juris non est propter scire tantum, sed propter operari.
9. Remouendi sunt advocati indocti, qui causas agere gestiunt, cum antea non perfectè iura didicere.
10. Asini auriti, superbi & indocti legulei, verba fundunt, ut capra stercora.
11. De speculatiuis & subtilibus nihil capit indoctus asinus.
12. Advocati iuniores solent superbire, ut tyranni per tyrannidem, vulpes malitiam, asini per ignauiam.
13. Notarius imperitus & indoctus non exauctorandus est.
14. Locus Baldi de imperitiâ notariorum.
15. Quæ requirantur in eo, qui iuxta artificium suum deponere & testari tenentur.
16. Deposito artificum enervatur depositione artificum excellentiorum.
17. Sententia ex præsumptionibus lata, retractari potest, etiam exclusâ appellatione.
18. Excellentiores non vulgares artifices consequuntur penam delictorum.
19. Tiberius insignem artificem occidi iussit.
20. Rustici habent beneficia minorum.
21. Recensentur exempla clericorum magnatum insigniter indoctorum.
22. Locus de statu Ecclesiæ.
23. Lepida historia de inscientiâ monachorum referuntur.
24. Hieronymus appellavit suo seculo monachos asinos bipedes.

Imperitiam culpæ † speciem esse tradit, l. 7. §. 8. & l. 8. ff. ad l. Aquil. nemo enim affectare debet id, quod præstare vel efficere non potest, l. culpa, ff. de 2 R. 7. Proinde const. crim. Car. V. art. 134. cavetur, ut, qui medicus † per imperitiam ægrotum occiderit, extra ordinem puniatur, d. l. 7. §. 8. in dolo † & imperitiâ curam sibi sumpserit, ordinariis ll. pœnis coercetur, ubi cautè subtextu habentur & hæc verba. Es soll bey diesem Fall allermeist Achtung gegeben werden / auff leichtfertige Leut / die sich Arzney vntersehen / vnd die mit keinem Grundt gelernet haben / &c. Unde non obscurè inferitur, sic ut quandoque formârint indicia generalia, ut fama, levitas, vita & quæ alia, imperitiâ allegatam, & evidentem inde ad dolum & affectum nocendi, grassandique in humana corpora non secus, uti Ajax per arrogantiam demens factus, in gregem hircorum debacchabatur, qua de re Sophocles in Ajace in princ. probabiliter inferatur, argum. d. const. art. 34. l. 11. §. 2. ff. de pœn. hinc Peck. in 4 reg. jur. can. pag. 72. medicum adferentem, † se experientiam medendi habere, quam non habet, adserit, ex dolo conveniendum esse, apud Memphites mortuo

mortuo egrotato, & medicum occisum fuisse refert Diod. Sic. l. 2. c. 3. Schopp. ad meres Paris. tit. 8. num. 10. Si medicus servum imperitè secuerit vel ex locato vel l. Aquilia cum teneri, ait Jctus in l. 7. C. ad. l. Aquil. Porro si medicamento perperam usus fuerit, sed & qui bene secuerit & dereliquit curationem, securus non erit, sed culpæ reus intelligitur, l. 8. ff. eod. adeo ut hæc conclusio nedum in medico, sed quovis alio artifice indocto & imperito locum habeat, nempe qui ab impostura, præsumptave nocendi libidine parum vel nihil abesse, etiam videatur. Pulchrè Peccius d. loc. Cum parum idem sit indicium, jus, & dispositio, perniciosissima. Et quia inertia, ruditas, & inscitia, ab imperitia, licetars † quoq; à pericia suo modo distat, unde inferri non debet ad indicia formanda, de quibus hic quaestio est, quapropter si arte præditus non nihil inchoavit, quæ ad effectum perducere non valuit, propter experientiam quam habeat, excusabitur, quod si aliud diceremus, nemo facile subibit experimentum, juxta illud Ovidii:

Artifices felus, qui facit, usus erit.

Quapropter Pinell. in l. 2. de rescind. emt. vend. ego (inquit) post longam † legendi professionem, postque diligentissimam in foro versatam operam, in hac sum sententia, theoriam sine praxi nihil efficere, praxinque sine theoria maximè periculosam & mancā esse, quod Lutherus, quasi legisset Pinellum, refert in colloquio mentis, pag. (mibi) 500. & notabile est dictum Hotcomanni † c. 34. §. 3. lib. 2. Fendur. Miserior aut, eorum conditio est, qui suam ætatem in barbaris contentionibus, ac potius quisquiliis cognoscendis consumunt, & gravissimè Natta consil. 1. rom. 1. Nostra scientia juris † non est propter scire tantum, sed propter operari, Wilhelm. Antonii in epilog. tract. de rescript. murator. num. 30. ad fin. Vent. de Valent. in part. litig. 2. cap. 7. ubi taxat indoctos advocatos, † qui practican gestiunt, cum antea non didicerint vim juris, ut Dond. loquitur 1. com. 1. ibi: qui vim juris non intelligunt, eam perniciosam reipub. esse arbitrantur, &c. neque intellectum legum, prius, quod dicitur labris, degustaverint, quos asinos auritos † appellat Bart. 10 & verba fundere eos, dicat, in magna copia, ut capra stercorea, qui allegant ill. quas non intelligunt ex reportoriis, locisque communibus doctorum, fieri enim per rerum naturam haud potest, ut ait Angel. consil. 219 col. pen. quod incapaces aures capiant ea, quæ sunt de juris apicibus, quoniam de subtilibus † et & specularis non gustet asinus, quanquam haud novum sit, sed inveteratum proptus advocatos, live etiam doctores novos † haud peritos nec exercitatos superbiere, ut tyrannos per tyrannidem, asinos per ignaviam, & vulpes per maliciam, Bald. in c. licet de elect. Joan. Neviz. in sylv. nupt. lib. 5. num. 44. de notario † hoc statutum extat, quod propter inscitiam grammatices non priverut officio, imò ne instrumentum contra grammaticam scriptum, quem errorem quoq; corrigere potest notarius, etiam publicatis attestacionibus,

Mm 2

Bart.

Bart. in l. 18. ff. de stat. hom. & consil. 208. prout abrasio instrumento non nocet, siquidem notarius in subscriptione attestetur, se fecisse talem abrasionem vel additionem, vide infra prolixè *part. 2. de indic. falsi*, de quorum imperitia Bald. 14 † *consil. 5. vol. 2.* conqueritur, dicens quòd notariorum imperitià mundus destruat, & bonorum virorum causæ in pericula coniciantur, Wilhelm. Antonii *de rescript. morat. conclus. 71. num. 17.* & refert Ang. *consil. 250.* quod cum notarii nesciant, quod scribunt, testatorum voluntates, inde perverti, juxta tritum illud. Quod non est, fingunt, & quod est depravant, quorum felix scelus, virtus, adde quæ scribit Ripa in l. 15. n. 83. ff. de sub. vulga. Menoch. *consil. 62. vol. 1. & in cons. 37. vol. 1. n. 136.*

Tantum abest imperitis & inexperitis, in hisce, quæ magis experientia quàm præceptis artium fundantur, credendum argumento, l. 1. ff. de ventr. in spic. hinc est, quod quoties hoc passu recurri debeat ad testimonia, non sufficiant artifices vulgari, sed perfectiori esse scientia instructos, l. 1. ubi dd. ff. de 15 *decr. ab ord.* ubi evincitur, & peritiam artis, † & vitæ integritatem requiri in 16 eo, qui juxta peritiam † deponere tenetur, quia verò excellentiores perrarò sunt, qui deponunt, jure placuit, ut dictum à perito receptum, nunquam transeat in rē judicatam, quin si peritiores postea contrarium asserant, depositio prima evacuetur, Joan. Andr. in addit. ad Spec. in tit. de homicid. §. 1. hinc Dom. And. in c. proposuisti de probat. ait, quòd sententia lata ex consilio dd. possit sine appellatione retractari, si consilium peritoris in contrarium reperiatur, Hyppol. de Marfil. in repet. l. un. C. de rapt. virg. n. 145. & arguit l. 38. de 17 *adult.* quòd sententia † ex præsumptionibus lata, debeat retractari exclusa appellatione, supervenienti probatione evidentiori, & probabiliori, unde Pet. Foller. in pr. crim. p. 1. p. 2. in verb. dantur, nu. 49. manifestum est (ait) juris finistras suspiciones & conjecturas per alias benigniores elidi & declarari debere, Jason. in l. 1. num. 10. C. com. de leg. Bart. in l. fin. Cod. de qq. Wes. in part. d. qq. num. 7. Unde evincitur, quòd licet judex quoque tulerit sententiam super depositione ejus, qui pro perito se ventilabat, eam possit ac debeat revocare propter adsertionem peritoris, non secus ac si sententiam super instrumentis falsis latam, tenetur rescindere & retractare, l. falsam, C. si ex instr. l. fin. de re jud. Gail. 2. obs. 121. n. 17.

18 Tantum abest, ut imperiti gaudeant prærogativis excellentium, † de quibus jure statutum constat quòd delictorum, si absq; scandalo fieri potest, veniam consequantur, consultato tamen & authore principe, l. ad bestias, ubi dd. ff. de pæn. Alex. *consil. 19. lib. 7.* mirari verò se, ait Triaquell. de pæn. cau- 19 *sa 50. num. 2.* Tiberium, † artificem, sibi pateram vitream offerentem eo artificio elaboratam, ut vitrum flexile esset, à quo, cum sciscitaretur, unde didicisset artem, & an alium quempiam docuisset eam, respondentem illum, quod sine authore & magistro didicisset, neminemque docuisset artem, confestim

festum interim iussisse, ne auri, argenti, auti, metalli, quibus Cæsar abunda-
 bat, præcia detraherentur, refert Plin. lib. 36. c. 26. quem etiam refert Tiraq.
 d. 16. Porro absit imperitis artibus, quam proferuntur privilegiis gaudere, qui-
 bus munita sunt personæ imperitæ, simplices & rudes cum à diversis non
 inferatur, vide Joan. Baptist. Bov. in rr. de stat. urb. præscript. p. 1. ubi adserit, ru-
 sticis & competere privilegia minorum, quoad beneficium restitutionis in
 integrum. d. pag. 37. nec non privilegia mulierum, pag. 52. dicens, quod rusti-
 cus habeat fundatam ignorantie intentionem, citiusq; læso illi, quam mulie-
 ri, vel minori succurrat. glossa y. num. 44. c. 5. seqq. Deniq; absit, fratres igno-
 rantie stolidos, ignarosq; monachos, inde quod mera simplicitate laborare
 dicuntur, prærogativas ejusmodi jure allegare posse, Bov. d. loc. & sanè, ecquis
 inscientiam hanc fictam vel veram desidiam & torporem privilegiis dotandum
 existimabit? vide cap. 42. supra. Deridet stoliditatem Cæsarum, pictoribus ju-
 ra icononitarum concedentium, Gerd. in l. 69. in fin. ff. de V. S. quisnam mor-
 talium magis magisq; prærogativas illulserit inscientie tributas? Rebuff. in rr.
 concord. in proam. ubi privilegia clericorum immentia Cæsarum deliramenta
 appellat, quorum inscientia crassa admodum vili obnubilasset Concilium Tri-
 dentinum: nunquam tot tantaq; errorum tenebra invaluisse, quas subin-
 telligentes Reges Europæ, Concilium pauci & rarissime protestatione sub-
 scribere voluerit, ubi omnia ad merum Paparum arbitrium, ex præscripto
 Concilii jura celebrati, Romæ, actitata & conclusa post annos exactos 18.
 quoties Concilium illud Papale & coactum non universale, & liberum du-
 cavit, vicissim in dubium vocata, & Papa quoque procul dubio magna ex par-
 te revocata, nisi ille monerit ad malecole impedisset, vide Petr. de Suav. in histor.
 Concil. Trident. cap. penult. & ult. Sed ut seria jocis misceamus. Recensetur
 Episcopum & Ottonem cognomine cuidam Prælato Clericum ad functio-
 nem Ecclesiasticam commendasse, hucce litetis: Otto, Dei gratiâ, rogat ve-
 stram Clementiam, ut velitis istum Clericum conducere ad vestrum Diaco-
 num, quæ verba abbreviata Clericus quidam Episcopo prælegere iussus:
 legit Otto, Dei Gratia, rogat vestram Clam, ut velis istam clincum clancum,
 convertete in vivum Diabolum. Sic Sueno Rex Norwegiæ, cum
 imperatorem quandam sacerdotem promovisset, & muli sacerdotis in formula
 precatationis, pro rege, ut Deus regem familiam suam protegeret, delerunt
 primam syllabam in lamulo, & recitavit presbyter, ut mulum suum protegat
 Deus, unde Rex & presbyter ludibrio facti, Joan. Wolff. 14. leif. memor. pag.
 644. meminit Lutherus in Colloquio mentis, Monachi alieius junioris, qui
 cum intellexisset confratres multum aberrare in pronuntiatione Latine O-
 rationis, quando enim vox sumpsit, vel sumpsimus, decantanda occurreret,
 solitos eos cantare mumpsit vel mumpsimus, novicius ille, licet inde redar-
 gueret confratres, nihil tamen obtinere potuit, quin quod ipse junior, quo

Mm 3

gratiam

gratiam confratrum retineret, contra conscientiam unā mumpsum cane-
 22 recoactus fuerit. Quò pertinet tritum ꝛ illud, in primitivā Ecclesiā floruit
 conscientia, in media scientia, nunc entia facti sunt clerici, stipites & statuae.
 Proinde Menot concionator Gallicus, pag. 100. col. 2. sed numquid in Came-
 ris sacerdotum reperietis? an expositionem Epistolarum aut Postillam super
 Evangelia: Non: Faceret eis malum in capite. Quid ergo? Unum arcum vel
 balistam, spatham, aut aliud genus armorum vel scortorum, Wolff. 2. lect. me-
 23 mor. pag. 320. Recensetur in fano quodam Italiae ꝛ sterilis statuam salvatoris
 antiquam, & ruinolam, cui vulgus pro more primitias frugum obtulit, cui
 tandem è regione opposita est S. Maria, statua nova & recens, quam conspi-
 ciens gens superstitiosa & novitatis avida, desit dehinc offerre statuæ Salva-
 toris, sed quæ offerenda, S. Mariæ statuæ dedicare cœperunt, quapropter
 monachi illius templi miserescentes statuæ neglectæ Salvatoris, hos versus in-
 sculpsere juxta statuam obsoletam:

O Jesu vete, doleo nunc plurima de te

Nam Maria nova. tibi tollit flaxis & ova.

Refert refutator discursus Vngersdorff: Sacerdotem, qui recens promotus
 erat, cum baptisma administraret, reperiretq; continuari contextum in li-
 bro, unde preces recitandæ erant, quia post folia tria, compilatoris negligē-
 tia transpositus erat contextus, atq; ubi mendæ erant, sacerdos antiquus no-
 taverat hisce verbis: Salta per tria: novitius ignarus transpositionis, vel quid
 propriè inferrent verba illa; Descendit, & ter in area templi in gyrum salta-
 24 vit, & dehinc, quo, potuit, modo, absolvit baptisma, hinc: D. Hieronym. ꝛ
 monachos, sacerdotesq; suo seculo, appellavit asinos bipedes, Dav. Maj. in
 Jub. om. sanct. pag. 16. Porro ex ipsis Pontificibus nonnullos indoctos extitisse
 testatur Alphon. à Cast. lib. 1. cap. 4. de hæresibus Parisiis, anno 1534. excuso, &
 Platina in vita Pauli II. Aurum hic Papa (inquit) diligebat, quia Venetus
 erat, tota die pensitare nummos, gemmas pretiosas, & uniones contrectare
 solebat, omnia officia tempore ejus venalia, & osor literarum erat, de quo
 scribit Wolff. 2. lect. mem. pag. 915. quòd tantus fuerit hostis bonarum litera-
 rum, ut omnes earum cultores, vel studiosos vocaret hæreticos. Venetus,
 subdit, erat, at Venetos non dilexit. Lego apud quendam Venetias voluisse
 vendere Turcis, &c. Julius II. supplicationi sibi porrectæ deferens, subscri-
 psit, fiat, pro fiat, qui uti bellicosus, cum à familiaribus inde reprehende-
 retur, respondit: An necessitas Petrum Clavigerum, & Paulum Ensisferum
 socios esse, & Romanæ Ecclesiæ protectores, Petri ignaviam antecessores
 nostri sæpè sunt experti, Paulus, quid possit, ego experiar: cumq; illi dice-
 cerent, & Petrum Christus jussit, recondere gladium in vaginam, promptè
 respondit idem Julius Papa: Sic est sanè, inquirens, verum non prius, quàm
 Malchi auriculam Petrus amputasset, sic & nos feriemus prius, & post re-
 conda-

condamus bellum, indubitata pax sequetur. Sed hæc obiter, & præter intentionem nobis exciderunt, tragicos prudentiores imitantibus, qui sapenumèrò, ne ob seria merè tractata auditor fiat molestus, interludio joci pleno solent condire scenas, & exhilarare spectatores.

CAPUT LVII.

DE INDICIIS, QUÆ EX TEMERITATE ET IN-
gressione rei ad se non pertinentis profici-
suntur.

SUMMARIA.

1. Qui arsibus sollicitas pro reo dimittendi
suspectus videntur.

2. In dolo est, qui gerit negotia deserti.

3. Culpa est immittere se rei ad se non per-
tinenti.

4. Omni delicto, & culpa est delicti iussu.

5. Homicidium sine culpa quid sit.

6. Notarius hand requisitus partibus ser-
vare culpâ non caret.

7. Notarius instrumentum immunitatis
falsum scripsit, qui criminandus est.

8. Operarius in rebus domini laborantem, nul-
lâ mercede digni sunt.

9. Qui negotiorum gestor prohibente domi-
no rem administrationis per se perdit.

10. Testis se offerens testimonio, suspectus
est.

11. Testator supposita testamento.

12. Imperator afflicti per eundem iudici.

13. Rustici falsum alterius carum falsum
comendandum domini timentis lege Aquilia.

14. Plurima naturæ digna de pueris ad pu-

bernatula Ecclesia vel reipublica constitutis.

15. De artifice Car. I. lectu flammis ustu-
lante.

16. Incuria Conventus imprudentia de-
scribitur.

17. Qua occasione Alexander Magnus ex-
cepit bellagratia inferre.

18. Conradus Rex Hispania contra S. R.
imperium describitur.

19. Severinus Cardinalis Poli de extirpan-
do magnitudine.

20. Regibus innatum malum est, domina-
ri velle super gentes alienas.

21. Alena potentia arida hand novis ab-
stinere a vultu.

22. Infamia Aragonica quid.

23. Qua occasione Hispanus regnum Ne-
apolitanum & totam Hiberniam sibi subjugavit.

24. Carolus V. conatus est Germaniam Re-
gio Hispania facere tributariam.

Simile hoc indicium est proximè præcedenti, si quis enim affectat seq; in-
gerit rebus eis, quæ ad se pertinere hand videntur, vel ubi quis, cui nihil in-
teresse vulgò existimatur, se offert defensionem † reorum, sollicitèque urget
rei dimissionem, ne si quaestioni subjugatus, nominet socios forsân delicti, cu-
jus ille nò obscure appareat conscius particepsq; delicti, indicium inde quo-
que quaestioni paratur, l. 3. §. interdum, ff. de neg. gestu. Ubi J. C. ut ait: nedum in
culpa sed & in dolo † versari eum, qui gerit negotia deserti, text. in const. crim. 2
art. 39. ibi: So ein Verdrächiger, dem le non mari in der Sache nicht viel quers
vertrawet, aber Partheilich vñ auff der thäter Seiten/cher vorwissen des gefan-
genen Obtrigts Vertrag vñ Schützung machen, dieselbe einnimpt/oder Büro-
gedat.

gedarüber wird/te. Stabitur verò potissimum hoc indicium non tam per suspectam familiaritatem, anxiamq; sollicitudinem & curam, quam extraneus vel peregrinus (quæ quidem circumstantiæ conjunctim requiruntur) facessit, quàm per culpam, quâ sese immiscere † rei, ad se non pertinenti, intendit, Bald. *in l. data opera, qui accus. non poss.* ubi in homines ejusmodi inquirendum esse dicitur, nec non declarat, utrum ex quavis culpâ judex possit in delicta inquirere, adde Angel. *in tr. mal. in vers. dolose & in vers. appens.* Marant. *p. 4. de ord. jud. in inf. dist. num. 58. & seqq.* Marf. *in l. 1. C. ad l. Cornel. de Si- car.* Adde quod omni † delicto, non tam dolus, quàm culpa inesse jure dicatur, Viv. *decis. 279. lib. 1.* Arnold. de Reig. *in thes. jur. pag. (mibi) 579. num. 9.* Unde homicidium aliud dolo, culpâ aliud, & sine culpa quoddam vulgò commissum dicitur, quæ de re infra *de indic. in causâ homicidii.* Homicidium † sine culpa dici solet casu fortuito factum, quo in casu reus casum, qui rarò aut nunquam sine culpa præcedente solet evenire, allegans, probare tenetur, abfuisse casu culpam, Hartm. Pist. *lib. 1. quæst. 18. n. 8.* Mascard. *d. probat. conc. 172. vol. 1.* Seb. Med. *de cas. fort. q. 7. p. 2. num. 4.* Kopp *quæst. 38.* Gometz. *2. var. res. sol. 3. num. 27.* Neque hic obstat *d. constit.* parenthesi nostræ, *ibi:* quæ quidem circumstantiæ, &c. scilicet quæ disjunctim quamlibet circumstantiam indicium facere adserit, *ibi:* in beyder obbemelten Articulen/sämptlich vnd sonderlich/te. Respondeo, quod à diversis inferatur, hoc in loco de generalibus indiciis quæritur, & quousq; eadem, quibusq; adminiculis fulciuntur, in constitutione, *d. art. 39.* de longè separatis iisq; specialibus ad quætionem propositâ de rapina & latrocinio indiciis, agitur, quod cuius in propatulo est, nec aliquem potest parere scrupulum. Sed instas: At cur specialia hæc indicia allegantur hoc in capite, vice generalium indiciorum, cum genus à speciebus suis formaliter discrepet, Eberh. *in top. à gen. ad Sp.* Resp. omnia illa indicia, *cap. 38. & 39.* relata mera esse generalia, at cum primis familiariora illi crimini materię, tum quod indicia generalia cum specialibus in tota illa compage constit. criminalium Caroli V. toties quoties & passim coacerventur confundantur, uti multifariam est à nobis hinc inde demonstratum, &c.

6 Sic Notarius † qui se ingessit, & haud rogatus operam suam navavit partibus, culpa non caret, uti is culpandus, mulctandusq; est in casu converso, qui rogatus non inservit parti, Joan. Plat. *in rubric. C. de tabell. lib. 10.* Roman. *in sing. sing. 354.* Cujac. *in l. 15. C. de decurion.* qui verò vel immunitatis instrumentum, † sive rogatus, sive non rogatus conscripsit, igni cremetur, *l. 1. C. de immunem ced.* qui instrumentum scribit simulatum, manu amputetur, *c. imperialem*, ubi Schenck Baro, Hottom. & Petr. de Rav. *s. scriba. de prohib. feudi alien.* per Frid. qui usurarium scribit contractum, infamiam incurrat, Roman. *sing. 383.*

8 Sic operarii † rei alienæ se immiscentes, quia culpa non carent nullam merce-

mercedem consequantur, ut puta, si vineam, vel fundum alterius, haud con-
docti ingrediuntur, & invito domino operari gelliunt, Bart. in l. non solum, §.
si mandata, ff. de injur. §. 22. in fine in. de R. D. non secus ac scienter edificanti in
solo alieno, ob hoc potest, culpa, quod temere edificaverit, d. §. 32. Sic qui ne-
gossorum & gossorum post prohibitionem domini amplius res administrare non
cessaverit, actionem quam culpa excludit, impensarum non habet, l. fin. C. de
negot. gest. Sic testis, se offerens testimonio dicendo, non modo suspectus, sed
si inde repulsiis, actione injuriarum contra repellentem uti non potest, Petr.
Pecc. in reg. jur. canonica, pag. (mibi) 71. ratio decidendi est, autem, quia o-
mnia suo loco atque ordine fieri convenit, ut concors illa rerum harmonia,
quam toties in civitate exorat Aristoteles, conservetur, quisquis igitur in
statione vel loco suo non permanet, sed pro libidine, quod ad se non pertinet,
attentare audeat, & sic rei alienae, citra legis adminiculum, se immiscet, culpa
cariere non potest, turbato namque ordine facit, quod sua non interest. quan-
quam testis & se offerentis depositio indicium quaestioni faciat, Tacinae lib. 10
3 in §. 79. vide infra cap. 58. Sic qui attentat ea prestare arte sua, quam
nescit, culpa non vacat juxta ea praecedens, ita enim vulgo accidit, ut pleriq.,
cum nihil didicerint, & credant se esse sapientes, quorum hominum natura
diversa est, ait Petr. Peck d. loc. Alii talentum à Domino acceptum defodiunt,
graviterq. peccant, quia ut luna, quod luminis accepit à sole, mundo refun-
dit, ita donum à Deo acceptum, commode aliorum est conferendum, alii
arbitrio pleni sunt, & quod non in omnibus excellunt, dolent, qui perin-
de faciunt, ac si quis moleste ferat, quod vinea non ferat ficos, quodq. arbores
olivaram non ferant, butiros, ubi deniq. omnium perniciosissimi, qui nihil
sunt, & multa profuturor. Hinc est quod si medicam artem aut quam scien-
tiam artem exciens per imperitiam peccavit, & quod suae professionis non
est, fecit, unde vel marci vel damno fenestra aperiant, impunè culpam non
ferat, & non aliter quam mulio, obstetrice, judex, assessor seu tutor ex imperitia
tenebunt, l. 1. §. 1. ff. ad L. Aquil. Sic culpa non caret qui cum honore ali-
quem susciperet, opportunitatem dignumq. se se iactaverit, imò, qui comen-
davit hominem imperitum & delinque impat, & indignus numero reperiatur,
Tiraquell. de nobilit. c. 27. in fine per l. 27. §. 5. ff. fin. ff. ad L. Aquil. aded ut im-
peritia & aditioris quonq. non exeat iudicem male judicantem, Alber. de 12
Rolar. in l. si per imprudentiam ff. de ex. d.

Potius nullius, qui falconi & alterius ex imperitia carnes illas come-
dendas dederat, merito fuit condemnatus, quia de re consultum singulare
Bartoli, quod exemplum quoq. Felin. allegat. in cap. 111. de homicid. quia, in-
quit, falcones alere non debebat, qui ignorabat, quomodo illi erant tractan-
di, patto falcones pueris & non consumitendos, uti nec pira aut ponia in
custodiam tradenda, ait Rebuff. in rr. concord. 31. pag. 188. multò minùs Ecce-
lesiarum gubernacula, joata illud:

Nn

En

De indicis delictorum generalibus, &c.

Est puer & nondum discernere possumus utrum

Fœmina vel sit mas, & modò præsul erit :

Talibus est hodie cleri populiq; potestas,

Atq; domus Domini cura regenda data.

Talibus Ecclesia est Christi suffulta columnis

Decidet ante suam, præjugulata diem.

- Cujusmodi querelam movet, taxatq; puerilitatem assessorum, Concilii Trident. Dudicit ad Ferdin. Cæs. in *Ep. hist. Concil. Trid.* inserta à Petr. de Suavis: & quid dicam de pueris, quibus Cardinalatus officia, Papatus facere, passim committuntur. Mantuanus præses Concilii, postea Julius Itius Papa pileum donabat, atq; eo ipso Cardinalatus honores puero suo (quem amasium fuisse suspicatur Sleidan.) Petr. de Suav. *d. loc. pag. 347.* ubi de hoc puero multa habet, refertq; juxta quorundam adserta, ab Astrologo prædictum fuisse puero huic, ita adamatum iri eum à tanto capite, &c. vide Rebuff. in *d. concord. rubr. de elect. derogat. pag. 93. ibi:* per sanguinis affectionem conferuntur sæpè beneficia pueris, & mille animæ hominum, cui consanguinei nollent committere duo pira, &c. Menot Concionator Gall. *pag. 70. ibi:* hodie puero 10. annorum datur Parochia, in qua sunt 500. ignes, & pro custodia assignatur quandoque unus nobilis Curia, qui post Deum nihil odit, quàm Ecclesiam. Si quæritis: Quomodo puer iste habeat beneficium, sciunt responsionem, Mater ejus erat familiaris Episcopo, qui dedit ei, vide Wolff. *2. lect. memor. pag. 819.* Quanquam Alexand. Episc. rata habuerit baptismata à pueris peracta, inter quos Athanasius puer fuit. Idem *pag. 276.* Franciscus I. Rex Galliarum artificem † interfici jussit, per imperitiam Cæsaris lectum, per loca aliquot, immisso igne, quo cubiculum variis odoribus implere studebat, sterculentem, Francisc. Ferron. *de reb. gest. Franc. I. pag. 253.* Porro, ut ad exempla alia thematis propositi redeam: Conomōnem † Atheniensem Ducem reprehensum fuisse scribitur, quòd in causâ propriâ, navali prælio superatus, redintegratis copiis non suam propriam, sed aliorum libertatem relucraretur, Petr. Peck. in *princ. d. l. 59. pag. 71.*
- ¹⁷ Philippus Macedoniæ † Rex immeritò suspectus videbatur Græcis, se se ingerens ditioni eorum, adeoq; rei ad se non pertinenti, censuerunt itaque Athenienses recuperanda esse oppida ab illa capta, reprimendamq; ejus potestatem, quos non fefellit opinio, etenim Philippo defuncto, Alexander Magnus non modo Græciam totam, sed & universam Asiam, Syriam, Persiam, Ægyptum sibi subjugavit.
- ¹⁸ Philippus Hispaniæ † Rex Imperio S. Romano nedum aliquot oppida, sed aliquot principatus abstulit, seq; rebus Imperij undiquaque immiscet, nobis suspenso naso sedentibus, atque Hispanicis syncerationes eonq; collaudantibus, donec securis, quæ jamdudum ad radices posita est, ad colla & sangu-

sanguinem usq; penetrant. Dadurch sie/ut ille Patriota dicebat, allweqt mehr
haben aufgerichter/als sie sonst durch grosse Wache/ vnd Krieger Gewalt/
nienals herren inwegen bringen können/ Vnde Cardin. Polus *in sentent. pro* 19
sent. Eccles. d. f. lib. 1. pag. 384. scribit, non tam parcendum plebi, quam Regi-
bus & Ducibus Ecclesie Romanæ, non parentibus Ecclesie Romanæ, cum
extinctis Principibus de medio, tantò majora tollantur mala, in quam sen-
tentiam Dux Alban. rescripsit Carol. IX. Regi Gallie, anno 1568. satius esse,
& longè melius, lucrati 10. capita Salmonum majorum, quam colligere ca-
pitula 1000. ranatum crepantium, ianè si innatum † malum est Principibus 20
regnandi super gentem peregrinam, ut ait *Æn. Sylv. in histor. Bohem. in fin.* se-
quitur immiscere rei ad se haud pertinenti, ut Tacit. 15. *annal.* scribit, *sibi*: suis fi-
nibus non contenti, aliorum possessiones etiam invadunt, violatis legibus
persuasum sibi habentes, sua retinere privatæ domus esse, at de alienis certa-
re egregiam laudem Hinc illud: Mens potentiæ † avida, nec abstinere novit 21
à vetitis, nec gaudere concessis, nec adhibere pietati consensum, Canon.
4. 8. 47. 16. Profectò domus Hispanica malum illud in supremo, ut loquuntur,
sibi gradu contraxit, idq; non novum & recens, sed inveteratum & indura-
tum nemini non obsecutum esse potest, Ferdinando Magno, Arragoniæ Re-
ge, expellente vi forti Saracenos, Hispania, qui annos sexcentos Hispanos
afflixerat, subsequutum est, ut non obstante † iustitia Arragonica, id est, ca- 22
pitulationibus & privilegiis illis, quorum vigore gloriari solebant Arrago-
nes, tantum valeamus nos, quantum vos, id est, tu Rex ipse, & super nos am-
bos est iustitia Arragonica, potestas illa tractu temporis pellundaretur.

Hispanus † conjunctis copiis Gallicis sibi subjugabat regnum Neapo- 23
litana, extincta Alphonsorum familia Galli prædæ partem stipendiumque
sibi promissum exigentes, non tam Neapoli expulsi, sed si fata voluissent, ipsa
Gallia, proxima illis bellis, inter Carol. V. & Francisc. penè spoliati fuissent.

Hispanus quasi F. Sfortie opem latorus esset, contra Insubros capto
Sfortis totam illam plagam, quæ Hetruria dicitur, occupavit, taceo, quæ
contra Britannos, Germanos, aliosq; populos Europæos machinatus fuerit,
& quinquam Carolus V. in † tanto illo bello Germanico allegaret rebellio- 24
nem statuum refrenandorum, non tamen dissimulavit totam Provinciam
facere, eamq; domui Hispaniæ reddere tributariam, scilicet qui Philippum
non Regem Romani Imperii, sed Germaniæ jam pridem designaverat, quod

Bodinrus, aliq; politici non obscure tradunt & attestantur, sed de
hisce obiret, & hoc in loco quantum

lens, &c.

CAPUT LVIII.
DE INDICIIS, QUÆ PRAVIS CONSILIIS
depromuntur.

SUMMARI A.

- | | |
|---|---|
| <p>1. Consilium bonum res sacra dicitur.
2. Vox consilii lata est.
3. An opem ferre dicatur consultor?
4. Furtum verbis, vel literis, non committitur.
5. Quæ formis differunt, separata sunt.
6. Quis opem ferre proprie dicatur?
7. Qui ad matrimonium contrahendum hominem inducit, an inde teneatur, si res non feliciter cadat?
8. Si quis homini pravo nonnihil in aurem loquatur clanculum, an inde indicium oriatur?
9. Consilium facti quid?
10. Quoties consultor actione ordinaria conveniri possit?
11. Delicta vulgè distribuantur in excepta & non excepta.</p> | <p>12. Conscius delicti an teneatur?
13. Bartoli anima in inferno.
14. Silentium delicti an puniatur?
15. Consilium allegans ordinem temporis probare debet.
16. Ratificatio vel laudatio delicti, an obliget?
17. Delictum mandans, etiam non subsecutum tenetur.
18. Mandator sapiè punitur gravior, quam ipse mandatorius.
19. Doctor juris per imperitiam male consulens parti, ad interesse tenetur.
20. Consilia DD. quando fiant authentica.
21. Consilarii Principum an ex consiliis, quæ male cedunt, teneantur?</p> |
|---|---|

QUemadmodum consilium † bonum, rem sacram appellavit antiquitas, ita nihil deterius excogitari potest consilio pravo & maligno, unde consulente teneri evincunt tot juris textus, *l. si quis servo, C. de furt. l. 2. ff. mandati*, Bald. in *l. 1. C. de serv. fugit*, Bart. in *l. non solum*, §. si mandaro, *ff. de injur. l. furt. §. consilium*, *ff. de furt.* sed quia etymon consilii latum est, quod complectitur omnes actus, qui fiunt verbis tantum & sic gratia facientis, non consulentis, possunt actus ejusmodi jure dici consilia, † Bald. in *d. l. non solum*, quò pertinet, ut si quis hominem ad furtum, aliudve flagitium committendum induxerit, uti nuper accidit hic, ubi vicinas homines tres levioris notæ instigavit, ædes vicini absenti perfringere, fore, ut reperirent in arcula quadam viridi immensum thesaurum, effractores capti nominarunt instigatorem, qui an teneatur, dubium nullum habet: glossæ & Dd. in *l. consilii*, *ff. de R. j. l. 5. ff. de V. S. idq; eò minùs, si quærat an nominatio, vel si constat liquidò de instigatione, consilium pariat indicium quæstioni? quod affirmamus, imprimis quoties ultrò quærat, an ipse unâ & opem tulisse † videatur, cum in specie, de ope ventiletur causa, sciendum itaq; hic est, quòd nonnulli statuunt ex nostris, eum, qui consilium dat, etiam opem præstulisse videri, Bart. in *l. furt. §. ope*, *ff. de furt.* Arnold. Reig. in *th. jur. pag. 486.* qui tamen expressè confutantur, *l. 53. in fin.* idque proinde, quòd furtum † verbis, vel literis, haud committatur.*

mittatur, l. 52. §. neg. verbo, ff. de furt. Ergo nec consilio, cum furtum sit, contra-
dictis fraudulosa et aliena invito domino facta, l. 1. ff. de furt. consilium verò
nihil aliud, quam persuasio & impulsio quædam est, l. 50. §. ope, ff. de furt. in
verborum suavitare, & blandicie consistens, l. 1. §. persuadere, Cod. de ser. fugit.
hinc d. l. 53. expressè dicit, aliud factum ejus, qui ope, aliud ejus, qui consilio
furtum facti, hæc ratio à fortia opis & consili depromitur, quæ enim nomi-
ne differunt, re quodq; differunt, l. 14. C. de test. l. si idem, C. de codicill. atqui hæc
à se invicem differunt, testante Jcto in d. l. 53. Ergo. Unde & hæc sequitur, si
re differunt, hæc duo, formis differant † necesse est, d. l. si idem, sed quæ for-
mis differunt, separata esse, ratio naturalis dicitur, l. Julianus, §. si quis rem, ff.
ad exhibend.

Opem verò ferre † propriè dicitur, qui ministerium atque auxilium ad
suscipiendas res præbet, veluti qui scalas fenestris supponit, vel ostium ef-
frangit, vel ferramenta ad effringendum concedit, item qui comitem se ad-
jungit, ac latebras præbet, ut alius furtum faceret, §. interdum quoq; instr. de
obligat. que ex delict. nasc. consilium verò dat, qui verbis persuadet, impellit,
atq; consilio instruit, ad furtum faciendum, nihil autem ipse auxilii præstat
aut facit, ut si Titio suaseris illi vel illi furtum facere, noctu potius, quam inter-
diu, item si molli persuadeas, parricos meos licendos noctu in hortis tuis re-
linquere, ut eos furtim Titius surripiat, d. l. in furtis, §. ope, d. l. 1. §. persuadere, ff.
de servo corrupt. in fin. C. de noxal. action. Hæc sic præmissis, modo ad quæstio-
nem 1. distinguenda sunt consilia 2. objecta consiliorum 3. qui verbis gene-
ralibus consulit, subdistinguendum est aut ad bonum aliquod vel malum opus
consulendo, hominem inducit, si bonum cohortatur, ut ad matrimonium † 7
contrahendum, quod per se bonum est, id verò facto infelici successit, quia
consultus loco virginis corruptæ duxit Sponsam, siquidem probare nequeat
iudicis apparentibus delictum abfuisse consilio, consilium penam non incre-
nit, Cott. 3. consil. 12. vide Rebuff. de concordat. p. 725. ubi tutorem conveniri
posse statuit ad interesse, qui indigno pupillam dedit nuptui, Joan. Andr. in l.
qui sine in verba accepit, ff. de negot. gestis, quoniam sæpe corrumpuntur tuto-
res nummis vel affectibus, ac vel edant pupillas, vel consanguineis suis pau-
peribus eandem collocent, Cyn. in l. si pater, C. de sponsalibus, & Rebuff. d. loc.
refert, quendam tutorem eorundem fuisse in palatio facere Parisiensi emen-
dam honorabilem, qui suaserat & induxerat juvenem ad contrahendum ma-
trimonium cum sua consanguinea, &c. neq; tamen pecuniam tutori datam
condicti posse scribit glossa in d. l. qui sine, in verborum accepit & putat, Bartol. in
C. Ratus de testam. col. 13. non committit Simoniam, quando pecunia recipi-
tur, ut contrahe matrimonium fundatur, uti loquitur, Rebuff. d. loc. de ex-
comm. non vitanda, pag. mibi 725. examen quidem posteriora desiderarent,
sed locus non patitur, digito saltem hæc indicasse sufficiat. Porro si in gene-
re me-

re malum quis suaserit, consuluerit, malumq; subsecutum sit, juxta illud:

Eripe nate fugam, sinemq; impone labori, &c.

8 dubium non est, quin consultor teneatur, adeo ut si quis alicui in aurem † locutus sit, homoque cui insurravit, paulo post delinquat, inde indicium ad torturam depromatur, Bald. *in l. 1. de serv. fugiv.* Petr. Pecc. *de R. 7. pag. 187. regul. 61.*

9 Cæterum qui verbis specialibus hoc vel illud malum committendum suadet, vel consultit, solet in hoc articulo quoq; distingui, aut quis erat sine consilio delicturus in specie, vel non? primo casu quia cordatiorem fecit hominem, eo ipso, quasi auxilium & opem ferre videtur, quod consilium † facti appellat, Bald. *in d. l. 1. C. de serv. fugit.* Petr. Pecc. *d. l. 4. num. 4.* quod spectat consilium execrabile Florentinorum, qui per juvenulam pulcram, quam perditè amabat Ladislaus princeps ex familia Alphonsina, veneno interire ducem procurabant. Pandulph. Colleenut. *in histor. Neapol. lib. 4.* erat, *inquit*, mulier illa Medici filia juvenula pulcherrima, cujus consuetudine is plurimum delectabatur ex quare sumptâ occasione, qui negotium hoc tractabant, maximo præmio proposito medicum sollicitaverunt, ut filiae opera Ladislaum è medio tollendum curaret, atq; ille hanc ditescendi occasionem non neglegendam esse ratus, unguentum venenatum filiae tradidit, jussitque eo inungere pudendum ante coitum, sic enim fore, ut regis amor erga illam magis magisque auferetur, ut nunquam derelinqui posset ab amasio. Simplex juvenula parenti obtemperans sese inungit & interiit, deinde rex eodem uti diximus veneno interfectus, itidem mortuus est, dicitur autem venenum id ex Succo Napelli compositum fuisse. *Hec ille*, vide Joan. Wolff. *tom. 2. lect. memor. pag. 466.* herba ejusmodi in Boëmia & Voislunda nasci scribitur, aspectu jucundissima, colore cærulea, quæ nedum gustu sed & odore homines & bestias inficit & suffocat, Petr. And. Mattioli. *in lib. de art. med.* Pet. Dioscorid. *pag. 1096.* Adam Lonicer. *in herbar. pag. 182.* ego *in disput. Justinian. disput. 16. thesi 57.*

10 Si non facturus erat malum actione de servo corrupto tenetur consultor, † si crimen leve subsequatur, *tot. tit. de servo corrupt.* Si nefandum est delictum, videndum an lucri sui causa consultor suaserit, nempe ut participaret de rapina, latrocinio, furto, actione ordinaria tenetur. Neq; ambigendum est, qui indicium quaestioni pariat hoc consiliū, si sine lucro, sed ut saltem noceret illi, cui invidet, consilium mandato æquiparatur, vide Conna. *lib. 1. com. 14.* Per. Pecc. *de reg. jur. reg. 62. num. 8.* Cæterum 2^a objecta consiliorum appello
11 delicta ipsa, quæ vulgò in delicta excepta, † & non excepta dividuntur: Delicta excepta quod attinet, ea sic comparata sunt, ut consilium omnino obliget consulentem, non secus, ac si mandasset, latè Pet. Roiz. *in decis. Lituan. decis. 3. num. 30. & seqq.* ubi tamen distinguendum est, an delictum sit subsecutum

nec

nec ne prius dubitationem nullam habet, neq; ambigitur, quin in consultore
inquiri possit, non secus ac ipsum consilii executorem, Roiz. d. loc. juxta po-
sterius subdistinguitur aut quis unà suaserit, vel interfuit consilio, quod postea
effectū caruit, vel saltem seit conspirasse quosdam in necem alterius, de pri-
mo tenetur, tot. tit. C. ad L. Jul. Majest. de secundo controversitur Bart. in l. 1.
§. occisorem. ff. ad S. C. de Syllan. quem plures sequuntur, & p. s. statuit, res-
pectu certarum personarum teneri consciū una ꝑ delictū. Ergo & in hoc passu 12
indicia admittantur, ut si quis scripserit vel manifestaverit alicui, Titio immi-
nere magnum periculum, &c. ut si mors intendatur patri, vel domino Ab-
bati, quod periculum subricet filius, vassallus, servus, monachus, conventua-
lis, Bart. d. loc. juxta quam sententiam pronunciatum fuisse, sumptumque ulti-
mum supplicium de consensu, refert, August. Arim. quem refert Roiz. d. loc.
m. 119. Baldus Florentia super hac quaestione consultus contrarium respon-
dit, statuitq; Bartoli ꝑ animam in inferno cruciari propter iniquā hanc suam 13
sententiam. Communiter verd in hoc articulo eō transeunt, ut si quis consi-
lium taceat, unde mors immineret Cæsari vel Reipublicæ, inde is ultimum
supplicium subeat, siue effectum sortitum sit consilium siue non? Hipp. in
sing. sing. 154. & in l. 2. l. 6. ff. de parricid. Cagnol. in l. culpa caret. de reg. jur. Ang.
in d. l. 2. l. 1. in contra partem dominum Abbatem, aliosq; homines, sub quo-
rum potestate vivimus, silentium ꝑ retinetur, nec manifestatur consilium & 14
malum imminens, puniantur quidem subicentes, sed non pœna mortis,
Bald. Angel. & Dd. in l. 2. de parricid. Notatum est, quod consilium ꝑ alle- 15
gans ordinem temporis probare teneatur Bald. in l. 1. C. de serv. fug. nempe
quod consilium & fraudulosa persuasio præcesserit delictum, alias non tene-
retur reus excipiendo, contra ordinem haud probatum, Alex. conf. 196. lib. 1.
Porro consilium commissio delicto datum, magis ꝑ laudatio & approbatio 16
quædam est, quam consilium præsumptum, Bald. in l. 1. num. 13. C. de serv. fug.
ubi dicit: quod consilia in bonam partem potius sint accipienda, Menoch.
de præf. 2. num. 11. Petr. Pec. de reg. 62. num. 6. nisi delictum nomine & respectu
approbatoris factum fuerit, etenim hoc casu laudatio rati habitationem præ se
ferret, quæ impunis esse non potest, præcedenti quali quali consilio vel man-
dato, CC. in cap. mulieris, de sentent. excomm. Decian. conf. 115. vol. 3. Alias man-
dans delictum, quod subsecutum non est, pœnam non meretur, præterquam
extra ordinem, l. 1. ff. de extra. crim. nisi delictum ꝑ atrox fuerit, de cujus mat- 17
dato quæritur Decian. cent. 63. volum. 3. num. 10. & 20. ubi casus aliquot ponit,
qualiter maiorator ꝑ gravius ipso mandato p. l. etur, ut si dominus famu- 18
lum delinquente jubeat: homo majorem & compos mentis, ad delinquen-
dum minorem, vel mente captum ad delicta instiger: Bald. & Salicet. in l. ser-
vus, C. ad L. Jul. de vi publican. & qualiter consilium revocari possit, docet De-
cian. idem d. loc. Angel. de malef. in vers. & Sempronius, per 101. ubi 23. quaestio-
nes

nes utilissimas de consilio & mandato in causis criminalibus movet, & decidit, quod remitto lectorem. Sic consilia in causa licita data, sapienterò in delicta incident, ut si quis per imprudentiam consuluit, unde consulens malè
 19 se habeat, Jason & Dd. in l. 1. C. de serv. fugit. Petr. de Bell. Petr. quæst. 245. Hinc Doctor juris † per imperitiam consulens parti tenetur ad interellè, ex L. Aquilia, Jason in l. 2. ff. quod quisq. iur. &c. sic medicus imperite consulens, vel curans hominem, tenetur pœna L. Corneliæ extraordinariâ, de qua re suprà cap. 57. Masil. in pract. 9. diligenter, num. 3. ubi asserit, quod egro excusante medicum, quasi ab illo bene sit curatus, non proinde excusetur percussor, per regulam, quod confessio moribundi vix indicium faciat, cap. literas. clem. 2. de præsc. Dauth. ad l. 2. §. si quis, de testam. dicens: quod consilia Dd. scripta non
 20 sint † authentica, nisi subscriptiones & sigilla habeant consulentium; Porro quis votum primum habeat in collegiis, & quando vincant vota majora? pertractat venustè Matth. de Afflict. in decis. Neap. decis. 1. per tot. &c. De consultoribus vel consiliariis Rerum publ. vel Principum jure receptum est, ne illi teneantur, siquidem bene consulta malè cesserint, proinde regula politico- rum literis aureis inscripta curiæ Heidelbergensi foras in foro. Qui consilium dat, fidem non eventum præstet, ut prorsus iniquum, licet uti receptum sit, ut ait Avent. in annal. Boj. lib. 1. honesta consilia vel turpia, prout malè vel prosperè cedunt, ita aut probari vel vulgò reprimendi, inde eadem modò superstitionis, modò pietatis, modò Christi, modò Anti Christi, modò justitiæ, modò tyrannidis nomina recipere Joh. Wolff. cent. 2. lect. memor. pag. 245. ille pecus ignavum vocat, qui ab eventu facta notanda putet, succelluq; rerum cuncta metiatur, ceu verò temeraria consilia felicitas non excipiat, Wolff d. tom. 2 pag. 256.

CAPUT LIX.

DE INDICIIS, QUÆ EX MANDATO
nascuntur.

SUMMARIUM.

1. Mandatum facit instructionem non probationem.
2. An relatio mandatori non exequentis mandatum indicium pariat.
3. Vocum indicium etiam maximeurgens, non est sufficiens quaestioni.
4. Indicia debent duobus testibus probari.
5. Relatio assassini non parit quaestionem.
6. Quinam rei per quaestiones de sociis possint interrogari.
7. Adulterium quomodo juramento probeatur?
8. Fur de sociis potest interrogari.
9. Quæ indicia non pariant quaestionem, et sufficiant ad inquirendum.
10. Index de indicibus quaerere non debet.
11. An non omnia socii in delictis exceptis plenum indicium pariant.
12. Testis inhabilitas, qui ipsum peccatum repellit ad innoxiam, non sustinetur neq; juratur admittit.
13. Dilectum testis de auditu conjungitur cum nominatione & inde plenum indicium generatur.
14. Teste

14. Teste unico de visu deponente iuncta
nominatiōe socii delictum plerū probatur.

15. Sponte nominatio iurorum falsa su-
spicienda est.

16. Nominatio socii producit inquisicio-
nem.

17. Refellitur sententia Marfilii statuente,
nominatiōem assassini inducere indicium.

AN mandatum indicium faciat ad torturam, videre est penes Marfil *in pr.*
d. diligenter. num. 37. Bald. *in consil. 95. vol. 5.* ait iudicium ad instructio-
nem ꝛ non ad probationem inde generari, quæ locutio obscura & indefini-
ta est, Alexand. *consil. 88. vol. 5.* statuit, quod mandatario ꝛ non acceptante
mandatum, eoque manifestante inlidias atq; animum delinquendi mandato-
ris, indicium ex depositione vel denunciatione mandatarii descendat. Quod
ipsum Marfil. improbat hoc argumento, quia, *inquit*, testes deponentes de
mandato & commissione sibi facta, nihil probant, cum testes de iudiciis de-
ponentes, nedum de affectu & voluntate delinquendi, sed de ipsis actibus de-
lictorum referre & testificari teneantur, Idem Marfil. *consil. 65. num. 33.* Ber-
tazz. *consil. 141. num. 2.* quod late prosequitur contra communem, Farinac. *de*
ind. & tort. lib. 1. tit. 5. quest. 37. num. 10. & seqq. Subsumit at mandatarius de
ipso crimine, nondum commisso deponere non potest. Ergo, &c. refellit ar-
gumentum hoc debile Alexand. *d. loc.* stringit cum primis autem iudicium
huiusmodi quoties mandatarii depositione una concurrunt adminicula, atq;
sic iustitiam quoque potest sententia Baldi, per regulam, ꝛ quod unum &
simples iudicium ꝛ etiam maxime urgens & vehemens, non pariat questio-
nem, per supra toties tradita. hinc idem Marfil. *d. loc. num. 39. ibi* cum ergo
talis mandatarius sit solus, & secum non concurrant aliqua alia indicia. Ergo
dictam ejus non facit indicium ad torturam, contra mandantem. ꝛ Quod
indicium ejusmodi remotum sit haud propinquum, ubi jus est, ut duo testes
ꝛ deponant super iudiciis ꝛ posset quoque inde emergere illud inconve-
nient, ut quis diffamaret inimicum quasi mandatum sibi esset, hoc vel illud
flagitium committendi, qua occasione admittā, gravaretur innocens, quod
concedi non debet, neq; enim hominum malitiis debet temere indulgeri, *l.*
in fundo. ff. de R. V. c. sedes de rescript. Sed hæc de assassinis paulo aliter recepta
esse merito placuit, scilicet quotum relatio non aliter concurrens indicium
parit, nisi appareat quædam verisimilius delinquendi causa, neq; enim iudex
credat assassinum famulo pariter ac civis alio mandatario, *gl. & Bald. in l. 5. C.*
de accusat. vide Caret. *in pract. crim. pag. mch. 18.* ubi indistincte assassinii rela-
tionem ꝛ mandatoris, indicium inferre scribit. Interea autem non prohibe-
tur ius dicens per questiones interrogare assassinos de mandatoribus, prout
delictis aliis difficultioris probationis reus de sociis per questiones interroga-
ri potest, cum primis si delictum ita comparatum est, ut absque sociis non po-
tuerit perpetrari, *l. 6. ff. de cust. & exhib. reor.* neq; in effectu socius à manda-
tore differt, ille autem interrogatus de sociis ꝛ fidem facit in casibus quibus

O o

dam

dam jure expressis, ergo & hic, cum parium idem sit iudicium per notissimas casus ejusmodi sunt. ^{1.} Crimen læsæ Majestatis, c. de confess. l. quisquis, ff. ad l. Jul. Majest. ^{2.} conjurationis in rem publicam factæ, c. fin. ubi gloss. de test. c. agend. c. si quis cum militibus, §. quest. 1. ^{3.} Crimen falsæ monetæ, l. si quis nummos, C. de fals. monet. ^{4.} latrocinii de l. provincialium, 10. C. de fer. ^{5.} maleficarum, Salyc. in l. quoniam, Cod. de malef. & malef. ^{6.} sunt delicta quævis occulta, quorum probationes plerumque sunt difficiliore, c. fin. de test. cog. Marfil. l. 1. §. divus. n. 21. ff. de qq. ut crimen adulterii, Paul. de Castr. vol. 1. consil. 948 per c. continebatur, ext. de sponsalib. ubi textus ait, quod crimen adulterii etiam probetur juramento adulteri, nominantis uxorem, cum qua concubuit, Sodomix, ubi quoque socii facta nominatio valet, paritque indicium quæstioni, Boss. de indic. & confid. ant. tort. num. 160. Quanquam Marfil. consil. 28. vol. 1. num. 16. statuatur: quod nominatio Sodomitæ non faciat indicium, quæ sententia vera est aliis indicis deficientibus, per ea, quæ suprà diximus. Planè & furti causa à quibusdam huc refertur, Bart. in l. repet. ff. de qq. non tam propter furti turpitudinem omnibus penè gentibus exosam, quàm difficultatem probandi, quoniam furtum regulariter in secreto fieri solet, Farinac. lib. 1. tit. 5. §. quest. 43. num. 44. ibi: ideò dictum socii & criminis indicium facit ad torturam, &c. Sciendum hoc in loco est, quod licet mandatarii vel socii nominatio & aut depositio præter casus enumeratos, ad torturam non sufficiat, præster tamen & ingeneret nonnihil suspicionis, unde judex moveatur ad inquirendum, Par. de Put. in tract. synd. in verb. tort. cap. 1. num. 25. pag. 335. Refert ¹⁰ verò impræsentiarum, ne judex de individuo & interroget sub quæstione reum, quanquam suspectum habeat nonnullum, qui mandator existimetur, Clar. in pr. §. fin. quest. 21. Burf. conf. 201. num. 55. lib. 2. sed quid si indicis iustis prægravetur mandator vel socius? Sanè alia juris ratio dicitur, ut de individuo quoque judex querat Salyc. in l. fin. C. de accus. Marfil. in pr. §. diligenter, n. 62. ubi ait: quod nominatio socii non aliter valeat, nisi reus nominaverit socium juramento, atque sic confessionem in perniciem alterius factam, consolidaverit, subdens: quod hac ratione salvaverit quendam, nomine Ludovicum de Parisiis ab ultimo supplicio, ceterum, quod toties incalevimus, unum idemque iudicium, licet violentum ac fortissimum sit, non parere indicium quæstioni, id profectò hac in parte quoque stringit in tantum, ut nominatio sola & in criminibus exceptis, nedum indicium faciat ad torturam, Gandinus de quest. & tort. num. 16. Brun. de ind. p. 1. q. 3. num. 24. Ceter. in pr. 2. tr. de ind. §. octavum indicium, num. 10. etiam si sub quæstione nominatio facta fuerit, Marfil. in d. §. diligenter, num. 60. Foll. in pr. crim. q. 1. 3. num. 102. sed istas hic: quod testis unicus indicium faciat ad torturam, quæ de re suprà cap. 5. ¹² Resp. Distinguendum esse inter testem, quæ testem & reum criminis jam captum, atque de seipso confidentem, & jam morti proximum, qui testis proprie

prie dici nequit, & quod minus omni exceptione major, qualem, indicium ejusmodi desiderat, Patif. *conf.* 151. *lib.* 4. Cravet. *conf.* 178. per rationem: quod quoties testis in totum repellatur ad minicula eundem non faciant habilem, Bald. *in l. falsa. n. 1. C. de fact.*

Porro si cum nominatione socii concurrat dictum testis ¹³ *†* unici, omni exceptione majoris, de auditu, indicium sufficiens questioni paratur, Socin. *conf.* 95. *lib.* 3. Dec. *conf.* 18. *lib.* 1. testis unus, super visu ¹⁴ *†* deponens, quod cum nominatione concurrat, non modo indicium facit, sed delictum pro re nata probatur, Calcan. *conf.* 110. *n. 1.* Cravet. *conf.* 178. Deciau. *conf.* 18. *n. 63. volum. 1.*

Notandum cum primis hic esto, quod nominatio mandatoris vel socii non aliter teneat, nisi de ea in genere interrogatus fuerit, sponte enim facta nominatio ¹⁵ *†* suspecta est, Gandin. *de qq. & tort. num.* 16. Salycet. *in l. fin. C. de accus. conf.* ad instar testis, se ingerentis testimonio dicendo, qui ex omni esse suspectus reputatur, *l. post legatum, §. hu. vero. ff. de his, quib. ut indig.* Sed hæc sententia comprobari non potest inde, quod etiam generalis inquisitio, vel interrogatio suggestionis vitium fovere presumatur, *l. 1. §. 26. & seqq. ff. de qq. Dec. conf.* 18. *lib.* 1. Farinac. *lib.* 1. *tit. 5. quæst.* 34. *num.* 119. hoc constat: quod nominatio socii ¹⁶ *†* ad minimum producat inquisitionem, iudex enim inquirere potest in nominatum, & deum, si specialia emergant, indicia eundem subjugare questioni, sed an unum indicium urgens, & speciale in hoc casu tortoriam generet? Resp. Ludov. Peguer. *in decis. crim. §. num.* 33. *& seqq.* quod hic casus arbitrio iudicis sit committendus, sanior sententia est, neque aspernanda eorum, qui statuunt indicium unum urgens sufficere, una cum nominatione socii ad tortoriam, modo socius non sponte, sed interrogatus a iudice nominaverit complices, Gand. *de quæst. form. num.* 16. Salycet. *in l. fin. C. de accus. Beau. de ind. & tort. p. 1. q. 3. num.* 23. Quia in re socius mandatario equiparatur, licet mandatarii dictum per se indicium non pariat, Bald. *conf.* 97. *vol.* 5. Marfil. *in l. 1. §. divus num.* 8. *ff. de qq. generat* tamen indicium, concurrente indicio aliquo pregnanti & speciali, Carer. *in p. de ind. §. 9.* Par. de Put. *in trat. synd. in verb. torturæ, cap. 13. pag.* 335. quod deniq; de assassino ¹⁷ *†* indistincte scribit, indicium contra mandantem ex relatione ejus descendere etiam deficientibus indicii, Marfil. *in pr. §. diligenter. num.* 27. *& in l. 1. num.* 8. *d. §. Divus, ff. de qq.* id nequaquam ¹⁸ *†* de sustineri potest, per modum dicti, cum æque imò citius pejetare possit assassinus nominando hominem innocentem, quam qui vis alius. ¹⁹ Quod in genere verum sit, mandatarium non agere personam testis, contra mandantem & vice versa, Ross. *de ind. num.* 150. *& 155.* Quinetiam nec mandatarios duos eorumq; relata constet indicium facere questioni, Roland. à Valle *conf.* 73. *num.* 16. *vol.* 3. Bettaz. *conf.* 116. *num.* 23. *lib.* 1. Mascard. *de probat. 3. conclus.* 1311. *num.* 19. non nominatoribus confestim similes

esse credat iudex nominatos: Latro quidem omnes sibi similes suspicatur, vir bonus non quosvis bonos, nec quosvis malos præjudicet, ex relatione nondum certa, August. 6. *confess. cap. 3.* inde Nazianz. in præcept. ad Virgin. 261:

*Hi fieri non posse putent ut carnea moles
Fulgeat, expendunt propriis qui sordibus omnes,
Ast ægri est oculi migrantia cernere cœli
Sydera, sic tellus quamvis immota quiescat,
Voluitur ipsa tamen cœca vertigine captis, &c.*

Hinc jure accidit, quod militantibus præsumptionibus pro mandante eva-
cuentur indicia ex nominatione mandatarii exorta, Carer. d. loc. pag. mibi 58.
cùm ad absolvendum proniora debeant esse jura, quàm condemnandum, tu-
tiusq; sit semper peccari in absolvendo, quàm damnando, Bald. *conf. 48. nu. 7.*
vol. 5. Hieron. Grat. *conf. 43. num. 22.* Cothm. *conf. 48. num. 39. vol. 1.* Vera justitia
compassionem, falsa indignationem admittit, Luther. in *Epist. ad Cardin.*
Alb. Magdeb.

CAPUT LX.

DE INDICIIS, QUÆ EX REVOCATIONE
confessionis nascuntur.

SUMMARIA.

1. Tortura repeti non potest nisi indicium de novo inventis, usq; prioribus, fortioribus existentibus.
2. Si confessionem rei revocaverint coram tribunali, denuo torqueri debent.
3. Tortus iterum negantibus delictum, quiescendum est.
4. Quæ de causa tertia vice res torqueantur?
5. Reus errore delictum confitens, admittitur ad docendum errorem.
6. Consequentia ex fallibili descendens antecedenti, non est bona & efficax.
7. Minor tortus & per errorem delictum fassus, restituitur in integrum.
8. Terminò ad probandum errorem dato, iudex super sedere debet alios actus.
9. Iudex ex officio tenetur communicare reo copias judiciorum, etiam in delictis atrocioribus.
10. Iudex homicida est, qui non admittit defensiones reorum.
12. Rei in defensione confessio est nulla.
13. Indicia iudicis triduntur.
14. Si delictum probari potest directò, nunquam questionis locus esse debet.
15. Qui petit questionem à iudice, jurare debet, quod alias probationes non habeat.
16. Reus adversus urgentiora iudicia questionem suscitans, poena extraordinaria afficiendus est.
17. Ciceronis locus de auctoritate questionis, peritiegans citatur.

Quanquam tortura † repeti non debeat, nisi indiciis novis emergentibus, iisque prorsus evidentioribus & primis fortioribus, l. 18. §. 1. ff. de qq. Par. & Put. in rr. synd. verb. tort. 3. cap. 1. incipit de repetitione, Angel. de Malef. in verb. fama, n. 98. ubi §. 1. Sic interpretantur, ut nova illa indicia quoque

que sint generis diversi, scilicet ut differant ab illis, specie, & substantia evidenti, ut ait Farin. *lib. 1. tit. 5. quest. 37. num. 77*. Siquidem tamen reus ea, quæ semel confessus fuit, † revocaverit pro tribunali, ubi publicam repetere confessionem debebat, uti stylo vulgati receptum est, paulò ante executionem reos super articulis confessatis interrogari & respondere solitos, repeti potest tortura. Quia satis novum dicitur supervenire indicium, illud scilicet, quod ex variatione, & confessione precedenti semel resultavit, Marf. *in pr. crim. §. quoniam, n. 3. & l. 1. ff. de qq. ratio rationis ab inconvenienti descendit*, siquidem enim rei intelligent non ratificando confessionem, tutos se fore, equidem ratio vel nunquam repetentur, confessiones semel factæ, Marfil. *d. l. Brun. de ind. 2. p. q. 5. n. 16. Blanc. ad l. fin. num. 119. ff. de qq. Damh. in pr. crim. c. 38. de rep. quest. 12*. Sed quid si reus denuò tortus persistat in negatione facti? Resp. Jam desistendum à tormentis, † nec reum tertià vice examinandum, Damh. *d. loc. quia (inquat) indicta prioris confessionis per supplicium & poenam, secundà tortura satis sunt expiata, detestatur quoq; hoc in passu iudicam crudelitatem, eo usq; tormentis affligentium reos miseros, donec confessionem antea factam repertant: portò quid si confessionem sub tortura secunda reus repetat, eamque neget dehinc an tertià vice † ob negativam hanc torqueri iure possit? Videtur dicendum, quod non proinde, quod non indicta dici nequeant, genere & specie eadem nec diversa, atqui eadem causa est, cur tertiò torquendus sit reus, quæ erat ratio questionis secundæ: Ergò, &c. Ratio connexionis est, ut modò diximus, quia tortura non nisi indicis specie & substantià novis, repeti potest, *d. l. 18. ff. de qq. consideranda autem hic est, rei conditio & indicatorum qualitas, Marfil. in d. l. 18. in 17. & seqq. ubi refert se Mediolani vidisse maleficum, qualiquoties confessiones sub questione factas, coram tribunali revocaverit interrogatus, cur tam temere negaret factum alià certum & indubitatum? subridens respondit, melius esse torqueri in brachia aliquoties, quam in gula semel, scilicet medicos multos callere curam redintegrandi ossa, nullum verò, qui caput semel amputatum restitueret, &c. Notatam autem hic esto, ut siquidem reus hoc pacto, confessionem revocet, nempe se errore, † non dolore tormentorum delicta temere confessum, non illico repetatur questio, sed reus ad docendum errorem admittatur, Bald. *in l. bonæ fidei, n. 7. C. de iurejurando* Cum nihil tam contrarium sit confessioni, quàm error, hinc Papiens. *in pur. for. op. cont. res. num. 3*. Quæ errore gesta sunt, ex causa plane nulla, quæ in pari conditione, cum in alia est, gesta dicuntur, & Salve. *in l. neg. naturales, Cod. de probat. Consequentia, † quæ ex fallibili descendit, non est satis efficax, nec bona, imò error vitiat gesta indicii, adeo ut in individuïs, utile per inutile vitietur, Vergin. de Bacar. de interd. uti possidet, c. 6. num. 24*. Atq; hinc est, quòd confessio, quàm † minor fecit, sub tortura, remoto curatore, eam licitè possit revo-**

cari petendo restitutionem in integrum, Matth. de Afflict. in decis. Neap. decis. 133. ratio est quia minor errare regulariter praesumitur, cuius consilium fragile infirmum & multorum insidiis expositum est, dicente Ulpiano in l. 1. ff. de minor. Caterum termino ꝑ ad probandum errorem vel innocentiam constituto, iudex ad ulteriora procedere non debet, lib. 18. §. 9. ff. de qq. sed tertiam, l. fin. ff. de fer. & nonnunquam dilationem quartam probandi potius reo indulgere tenetur, Marfil. in pr. crim. §. ulterius, num. 30. plane iudex admittere etiam debet defensiones rei, etiamsi is sponte fuerit confessus, atque dehinc errorem vel aliud quodvis defensivum allegaverit, Salyc. in l. 2. nu. 7. C. de cust. reorum, Farin. lib. 1. tit. 8. quest. 39. n. 32. ante ꝑ quaestione iudex ex officio etiam reo non petenti copias iudiciorum communicare atque defensiones ejus audire omnino tenetur, Bosl. in tit. de confess. num. 6. quod in atrocissimis delictis quoque receptum etiam testatur, Carr. in pr. crim. in 2. de ind. §. circa, §. n. 16. adeo ut iudex ꝑ rejiciens exceptiones rei allegantis errorem, vel defensionem, dicatur homicida Marfil. consil. 56. in 16. quin quoddam rei articuli elisivi & probatio purgatoria etiam post lapsos terminos & dilationem quartam admitti debeant; tantus quippe innocentiae & defensionis favor est, & indultum, Rom. in l. quandiu, n. 14. ff. de acq. hered. l. 1. §. si quis, ff. de qq. d. l. 18. §. 1. ff. eod. ubi Barr. Alber. de Rosat. & dd. communiter statuunt, quod etiam post sententiam ꝑ defensiones reorum audiendae sint, vide Farinac. lib. 1. tit. 5. quest. 39. num. 83. Quorum juris brocardicorum effectus est, ut rei indefensi ꝑ confessio etiam tortura expressa inanis sit atque irrita, text. in c. pastoralis, de sent. & rejud. etiamsi legitima indicia intervenierint, Marfil. consil. 95. num. 5. & 10. Quod si tamen delictum notorium est, & suspicio certa subest, reum per calumniam petere copias iudiciorum & terminum agendi, res sese aliter habet, Gram. decis. 36. num. 69. Roland. a Valle consil. 12. num. 62. vol. 3. Cunrad. Harp. in tr. de inquisit. in caus. crim. jurid. inst. cap. 5. n. 15. ibiq; Anonym. in addit.

Denique ut certa indicia ad torturam condemnant reum, ita eundem indicia certa & indubitata plane exculpan, quia indicia indicibus traduntur. Quapropter uti diximus confessiones sub tortura factae difficiliter revocantur, ita indicia ꝑ urgentiora imò plenae probationes, quaestione subsequenti, elidantur & in nihilum rediguntur, Alber. de Rosat. in l. edictum, n. 2. ff. de qq. Carr. in pr. crim. tr. 2. de jud. §. viso igitur, num. 20. Clar. in pr. crim. §. fin. q. 64. Ceph. consil. 621. lib. 5. Burs. consil. 97. lib. 1. num. 24. Et quia quaestiones in subsidium facti sunt inventae, d. l. edictum, §. 8. ff. de qq. placuit, ut, quoties reus convinci queat probationibus extra quaestionis ꝑ subsidium, iudex nunquam torturae debeat concedere locum, Marfil. in pr. §. nunc videndum n. 21. & seqq. idem in l. 1. ubi dd. passim, ff. de qq. dicentes fatuum esse indicium, qui reum convictum torqueat, hinc Bald. in l. 1. col. 2. C. de jur. cal. ait: illi, qui pe-

et hominem † torqueri, primò jurandum esse, quodd probaciones alias non 15
habeat, Brun. de ind. pr. 2. q. 5. n. 15. Boët. decis. 163. num. 1. Gram. consil. 12. n. 23.
communis tamen & receptior hoc in passu practica obtinuit, ut reus † con- 16
tra indicia urgentiora torturam sustinens neq. quicquam confitens, pœna ex-
traordinaria mulctetur, Gram. decis. 8. n. 4. Carr. in pr. d. loc. Viso igitur de
indiciis, &c. de authoritate questionis locus extat Ciceronis † in top. ad 17
Trebat. verberibus torti (inquir) & igne fatigati, quæ dicunt, ea videtur veri-
tas ipsa dicere, & quæ à perturbationibus animi sunt, dolore, cupiditate, ira-
cundia, metu, quia necessitatis vim habent, effertur, authoritatem & fidem,
gloss. in d. l. edictum, § ff. de q. & Farinac. lib. 1. tit. 5. cap. 40. num. 1. torturæ quip-
pe tanta vis est, ut in ea persistens negando, vel non persistens fatendo, quic-
quid dixerit, puram veritatem diville præsumatur. Hæc ille, &c.

CAPUT LXI.

DE INDICIIS, QUÆ EX INORDINATA ET IN-
CONGRUA RESPONSIONE REI RESULTANT.

SUMMA RIA.

- | | |
|--|---|
| 1. Reus congrua & convenienter responde-
re volens, se suspensum facit. | 9. Tortura carceris qua dicantur† |
| 2. Reus male volens per aurum & respondere-
num se suspendere non iustit. | 10. Si reus probabilem causam non respon-
dendi habet, cessat indicium. |
| 3. Quæ responsio rei propriè incongrua di-
citur? | 11. Reus respondere volens in causis, pœnâ
sanguinis non ingreditur, coerceri potest capitis
pignori dñi. &c. |
| 4. Explicatur locus Folleri, qui adversari
videtur. | 12. Confessio quæ modis fiat? |
| 5. Index utriusq. debet accusari interrogari. | 13. Contumacia habetur pro confessio. |
| 6. Quid si reus super non iustitiam per tor-
mentum interrogatus delictum confitatur? | 14. Index per interlocutoriam decernere
debet questionem. |
| 7. Apprehensio digna sunt iudici, qui
cum pompa deducunt reos ad supplicia. | 15. An reus ab illa decreto possit appella-
re? |
| 8. Reus ultra quadrantes horæ non debet
torqueri. | 16. Nullus appellatus, non habet remedia
actuum actuum, &c. |

DE INDICIIS, quæ ex suspecto sufflamine & protelatione litis emergunt,
tractavimus suprad. 34. modo de responsione rei ad interrogata iudicis
vel positiones accusatoris, inordinatè calumniosè & perperam facta, dice-
mus, cuiusmodi prima hæc erit regula & caput, Reus non respondens, † vel
non congruè & præcisè respondens iudici interroganti, torqueri potest, ad
dandam responsionem categoriam & decentem, sive ea affirmativa sit, sive
negativa, &c. Bold. in l. accusationem, num. 6. c. de accu. Brun. de ind. p. 2. quæst. 5.
Blanc. de ind. ad l. fin. § ff. de q. num. 177. Matant. p. 6. num. 2. in verb. contumacia,
num. 20. & de q. num. 9. Gomez. 3. resol. 11. qui thema hoc prolixe prosequitur,
& tan-

& tandem subijcit, non secus ac in civili causa teneri hic reum jurare de calu-
 2 mnia, & juramento ꝑ prævio, vel intercedente, respondere articulis & posi-
 tionibus, vel interroganti iudici, Clar. *in pr. crim. q. 45. vers. sed pone*, Malcard.
de probat. 3. concl. 1385. n. 15.

3 Incongrua autem ꝑ responsio illa potissimum indicium quæstioni ge-
 nerat, ut quoties 1. reus nihil respondeat, 2. vel si respondet, at non catego-
 ricè & absolute, ut si quidem dicat interrogatus, nescio: vel non recordor: si
 de facto proprio quæatur, Bald. *in d. l. accusationem*, Menoch. *de præsumpt. 1. q.*
quæst. 89. num. 124. 3. Porro si reus respondeat, credo, nempe in iis, quæ sen-
 su corporis percipiuntur, Boss. *in tit. de resp. areo faciend.* 4. vel si per verba
 alia dubia & incerta respondeat, Joseph. Ludov. *conclus. 38.* 5. cui similis est,
 qui se refert ad responsiones sociorum, quorum depositio quoque obscura
 & mutila inventa fuit, neq; enim dubium per æquè dubium probari potest,
 per notissima, &c. unde Blanc. *d. loc. num. 273. rectè tortos, ait*, fuisse quosdam
 rusticos suo sæculo, qui respondere noluerint, nisi quod se referrent ad ea,
 4 quæ scripta essent, sed refragari hic videtur Foller. ꝑ *in pract. p. 3. part. 3. post*
num. 4. per rationes ibidem adductas, sed responsio est facilis & expedita. Aut
 enim quærit iudex sive accusator in positionibus de circumstantiis substan-
 tialibus delicti, aut non: primo modo integra & constans manet supra dicta
 conclusio, scilicet reum non respondentem ad quæsitæ, circumstantias sub-
 stantiales delicti concernentia, torqueri jure posse, Jul. Clar. *d. quæst. 45. se-*
 5 cundo modo non utiq; ratio est, quia iudex ꝑ otiosas & summè non necessa-
 rias interrogationes potius vitare, quàm eis anxie inhærere debet. Sed quid
 6 si reus de circumstantiis haud necessariis ꝑ quæatur, & respondere nolens,
 tortus confiteatur delictum, quod versatur in quæstione: Resp. non teneri
 confessionem, ratio est: quia indicium non erat legitimum, torti verò super
 indicis illegitimis confessio, in jure nulla est, utpote quæ revocari possit, quo-
 cunq; tempore, absq; præjudicio rei, ne de uno torqueatur propter confes-
 sionem revocatam, qua de re capite præcedenti. Cæterum reo, super deli-
 cto, ejusq; substantialibus accidentibus per tormenta interrogato, atq; con-
 ficiente delictum, quod in quæstione est, vel diversum aliquod flagitium, alia
 juris ratio dicitur, ne confessio rei prorsus sit inutilis & nulla, idq; inde, quia
 permissum erat iudici reum respondere nolentem per tormenta examinare,
 Ergo responsio ejus valida est, positò non præcessisse indicia ad factum, quòd
 reus extra quæstionem principalem fallus est, ordinata & quadrantia, Foller.
in 3. p. part. 3. n. 4. vers. quo casu si sequatur confessio.

Explicandum autem est hoc indicium ex communi indiciorum brocar-
 dico, quo toties diximus, rarè aut nunquam, unum idemque indicium suffi-
 cere ad torturam. Quapropter si nihil aliud movet iudicem, ut fama vel diffamatio
 rei, fuga, vita & morum perversitas, sola hæc contumaciâ dominante
 ad tor-

ad torturam properare non debet, Clar. d. *quest.* 45. Menoch. de *pres.* 1. q. 89. n. 142. Par. de Put. in rr. *synd. in verbo condemnatio*, c. 1. & Farinac. 1. *tot.* 5. q. 39. ubi reprehendit iudices crudeles, † qui in humano sitientes sanguine, ad 7 condemnandum festinant, & cum vexillis pompâ ac fastu ad effundendum sanguinem sese præparant.

Potest admoneri id solet quoque hoc in loco, quod ex indicio huiusmodi, utpote exorbitanti & irregulari, reus leviter, nec ultra quadrantem † 8 horæ debeat torqueri, quod probe animadvertit, Farin. lib. 1. tit. 5. q. 37. n. 187. & dicit Clar. 8. *lib. quest.* 64. eorum aliquos gravius, aliquos levius torquendos esse, nempe iuxta personarum qualitatem delicti, & indiciorum, nostro iudicio sufficeret sola tormentorum tertio hoc in passu, quæ aliâs tortura levis † dici solet, nempe ut reus traducatur ad locum tormentorum, denu- 9 detur & ligetur, quasi jam jam torquendus, quam tertitionem levioribus indicis prorsus convenientem esse tradit, Flam. Cart. in *pract. interrog. reo.* lib. 4. cap. 1. Farinac. 1. *tot.* 3. *quest.* 37. n. 41. itemq; personis debilioribus, timidis, ac pusillanimis & quæcumque hic terror propriè tortura dici nequeat, habetur tamen pro hac subiecta materia vice torturæ, largo quodam loquendi modo, Follet in *pr. in verbo rei indurati torquantur*, n. 16.

Deniq; meminisse hic oportet, ut quoties reus † probabilem habeat 10 causam non respondendi, inde indicium questioni non generetur, ut quia reus sebre corripereatur, aliove morbo, mentis angustias & exilium, quodammodo inducente, vel si reus iudicem recusasset ob causam probabilem, aut si iudex incompetens esset, Bertaz. *consil.* 8. *num.* 19. Clar. *quest.* 43. ubi docet, iudicem causæ criminalis æquæ, ut civilis repudiari & ut suspectum removere posse.

Sed quid si reus respondere † nolit in causis pœnam sanguinis non in- 11 fecerit, ut ibipri, peculatus, furti primi, &c. Resp. Multandum esse hominem capitis pignoribus, veluti in causis merè civilibus receptum est, acceptandis positionibus vel ipsa causa, pro confessatis, c. 2. de *confess.* in 6 c. nullus, de *presumpt.* ubi Philip. Franc. dicens. Confessionem † tripliciter fieri: 12 ore, re evidentiâ, & contumaciâ, Bald. in l. 2. §. *quod si alior.* n. 2. *Cod. de iur. propter cal. danda*, Gail. 1. *observ.* 80. *num.* 5. ibi: *contumax † in responden-* 13 *do*, habetur pro convicto, l. de *atone*, §. *qui tacite*, & §. *seq.* ff. de *interrog. act.* in tantum, ut articuli vel positionibus in contumaciam pro confessatis, acceptatis, reus nedum citati vel ultior dilatio ad respondendum eidem dari debeat, ac scilicet indicia pro ludibrio habeantur, in quibus Dei præsentia viget, ut ait, l. 11. §. 4. *C. de ind. imò contumax*, ait Gail. d. *loc.* videtur protesta- ti, quod nolit citari amplius, *per gloss. in Clem. C. de dd. & contum.*

Præterea quia iudex interloquendo † ad questionem procedit, Brun. 14 de *ind. p. 1. q. 9. num.* 10. Gometz. 3. *resol.* 13. Matul. in l. 1. *num.* 13. ff. de *qq. & in*

Pp

pract.

pract. §. nunc videndum, num. 2. & 20. Jam ulterius quæro, quid si iudex reo re-
 15 spondere nolenti torturam decernat, an reo inde appellante † iudex teneatur
 acquiescere? Resp. Quanquam iudex causam & indicia, cur quæstionem
 pronunciet, in decreto exprimere necesse non habeat, c. sicut ext. de re jud. id
 tamen in puncto contumaciæ, qualis hic casus noster est, secus se habet, Clar.
in pract. §. fin. q. 93. Farin. lib. 1. tit. 5. quæst. 37. num. 8. ut idcirco appellandi
 occasionem ex omni assè consequi videatur reus, qua obtentâ & demum im-
 petrata appellatione, dubium non est, quin supersedere iudex teneatur. Bald.
in rub. c. com. epist. 7. as. in l. 1. num. 73. ff. de off. ejus. & Bruh. de indic. 2. q. 5. nu. 14.
 & testatur Farinac. d. q. 38. locum habere appellationem, quandoque iudex
 pronunciaverit reum torquendum esse, respectu responsionis incongruæ vel
 nullius à reo datæ, cum multis ibidem allegatis, si ergo appellare potest hic
 reus, utique & appellationi deferendum est à iudice, per regulam, quòd ap-
 pellatione pendente nihil innovandum vel attendandum sit, per notissima,
 adeò ut si iudex pendente appellatione reum torserit, isq; nonnihil confessus
 sit, nihil actum videatur, Bald. *in rub. C. com. epist.*

Quòd si tamen de calumnia & injustitia appellantis liquidò constaret,
 puta si indicia adhuc alia stringerent contra reum, res aliter expedita est, per
 16 vulgò tradita. Quòd nulliter appellantes † non habeant remedia attentato-
 rum, Vant. *de null. p. 122.* vel ut aliàs dici solet, appellatione nullâ existente, nò
 fit locus materiæ attëtorum, Monfred. *conf. 75.* quòd tunc obtinere arbitra-
 mur, quoties consensu rei acta indicii transmissa fuissent ad Academias vel
 haud suspectos Scabinatus, qui reum torquendum esse pronunciasent, Fran-
 cisc. Herculan. *in tr. de assent. pag. mihi 140.* qui eodem in loco plures ex-
 cipit delictorum species, unde appellari non queat ad superiorem, quæ sen-
 tentia tamen indistinctè recipi non debet, per modò dicta & allegata à Ber-
 taz. *conf. 8. n. 39. Clar. q. 43.*

CAPUT LXII.

DE INDICIIS, QUÆ EX OFFICIO MALÆ
custodia proficiuntur.

SUMMARI A.

1. Custos rerum perditarum si indicare no-
 li fures, quos scire eum præsuntur, indicis
 gravatur.

2. Capitaneus castri & vigil civitatis per-
 inde tenentur.

3. Hospes depositum negans, suspectus
 est.

4. Recitatur ex Herodoto elegans histo-
 ria.

5. Statuto introduci potest, ut de uno flagi-
 tio diffamatus quoq; de separatis delictis inter-
 rogetur sub tortura.

6. Confessio sine indicis legitimis præceden-
 tibus facta, nulla est.

7. Custos

7. Custos animalium accerantur casum
furtivum quæritur prædæ.

8. Contra custodiam in litem jurare potest.

9. An per delatationem possit probetur mors
animalium?

10. An fuga rei ex carcere mereat custodi
am prædæ?

11. Quæ facta tollantur in litem carceri,
quæ vel culpa tamen delictum?

12. Si quis se occidit in carceri, qualiter cu-
stos teneatur?

13. Custos in carcere virginem captam sta-
prædæ, ultima supplicia affertur.

14. In quibus casibus custos excusetur res
dilapsa?

15. Arrestum violenter perinde ut officium
carcerum puniatur.

ALIO indicium emergit, si custos † bonorum quorundam constitutus †
bonis furto vel rapinâ subtractis vel dilapidatis nolit indicare fures, vel
significare, quorsum res alienæ pervenerint? quo casu custos torqueri potest,
ut indicet fures vel raptores, Angel. in l. 5. ff. commod. Bart. l. 1. num. 3. ff. de off.
prefecti Vigil Blanc. in l. fin. de qq. num. 336. quod ipsum ad capitaneum † castri, 2
in cuius districtu spolia & rapinæ committuntur, extendi potest, quin etiam
ad custodes civitatum, subortis incendiis, aliisve incommoditatibus, quæ cu-
ta solerti & humana providentia poterant præcaveri, argum. l. 1. C. de off. pref.
Vigil. de furtis, homicidiis in aliquo hospitio, vel caupona factis, ratio suadet
evidentior, ut pro delicto manifestando torqueantur domestici, cum primis
verò servi dehinc familiares ipsius hospitis, Bart. in Lunic. §. servi, num. 5. ff. de
furt. advers. nanc. caup. & stab. Par. de Put. in tract. synd. in verb. tort. ill. 2. cap. 3.
pag. 324. contra hospitem ipsum indicia ejusmodi stringunt, modò indicia
quoque aliarum contra illum coacerventur, est enim juris ætiologia, quòd
unum indicium quæstionem nunquam generet, quòd toties inculcavimus.
Idem in hospite depositum † negante, tantò fortius receptum, quanto tur- 3
pius est, rem deposita sceleratè contrèctare, Dd. d. loc. quanquam servi, aliq,
vix vilioris homines, sine aliis indiciis, præterquam quòd viles personæ sint,
rectè torqueantur, Bart. in d. l. 1. extat penes Herodotum † exemplū hospitis, 4
depositum sceleratè supprimentis. Ad Glaucum (inguit) Lacedæmonium vi-
re aliis sanctitate satis commendatum virum accedit Milesius quidam, flu-
ctuante bellis assiduis Ionia apud quem, parte bonorum divenditâ, pecuniæ
acervum deponit, existimans fore, ut salvi sint nummi, libiq; reddantur, cum
allatis symbolis eos reperiret, sed tempore longo præterlapso heredes de-
ponentis Spartam veniunt, & exhibitis signis nummos reposcunt, ille de-
positi quicquam se haud reminisci dicit, insuperq; Apollinem quid futurum,
heredibus furti eum acculantibus, & ut juramento innocentiam purgaret,
exigentibus, consulens, respondit autem Pythia hoc modo:

Glaucæ Epicydida equidem expedit ad breve tempus.

Sic ore vixisse intervertisseq; nummos,

Deiæ & Evareum quoniam manet existit idem.

At ore natus, qui nomine, qui manibus, qui

Pp 2

Nullis

Nullis est pedibus rapidè advenit, usq; adeò dum,
Convolutens omnem perdat prolemq; domumq;,
Cum sobole Evorci melius, sed postea agetur.

Ad hoc responsum obstupefactus depositarius pecuniam illi restituit heredibus, Andr. Tiraquell. *de pæn. caus.* 28. num. 5. Paridemq; exemplum, sed actione contraria depositi, recenset memorabile Valer. Max. *lib. 7. cap. 3. ibi*: Demosthenis astutia cuidam ancillæ succursus est, quæ pecuniam depositi nomine à duobus hospitibus acceperat, quorum alter interfecto tempore tanquam mortuo socio, squalore oblitus, decepta eâ omnes nummos abstulit. Supervenit deinde alter, & depositum petere cepit. Hærebat misera in maxima pariter & pecuniæ & defensionis penuria, jamq; de laqueo & suspendio cogitabat: sed opportunè Demosthenes ei patronus adfuit, qui ut in advocationem venit, mulier, *inquit*, parata est depositi se fide solvere: sed nisi socium adduxeris, id facere non potest: quoniam, ut ipse vociferaris, hæc dicta est lex, ne pecunia alteri sine altero numeretur, &c. *Ille ille* Aliàs iudex arbitrari & judicare potest, cuinam ex pluribus heredibus depositum sit restituendum? *l. 18. §. 1. in fine, ff. de solut. l. iustè, ff. de acquir. poss. §. Petr. Pec. de reg. jur. regula 24.* Qui enim mandato iudicis parer, extra dolum & culpam est, *l. 6. §. 6. ff. quæ in fraud. cred.* nisi mandata contrarius impetrata sint, quæ ab omnibus iudicibus refutari præcipiuntur, utpote executione indigna, *l. 7. ubi Dd. C. de precib. imp. offerend.*

Sed ad rem ipsam, dixi concurrentibus iudiciis, hospites demum torquendos esse, id exemplo huiusmodi declaratur, quandoquidem etiam consuetudine introduci potest, ut diffamatus de uno flagitio, possit sub tortura quoq; interrogari de delictis separatis, modò homo in genere, vir malus & nocivus vulgò credatur, Brun. *de indic. d. 9. §. n. 66.* Marfil. *in l. repeti, n. 47. ff. de qq. quâ cessante aliter dicendum est, cum confessio sine legitimis iudiciis emanata, invalida sit, & ex omni alie nulla, gl. l. pen. ff. de qq. Marfil. in l. 1. n. 32. ff. de qq. per rationem illam communem: Quod ab initio non valet, nec tractu temporis convalescit, imò nedum iudiciis supervenientibus roborata subsistit, Burlat. *consil. 201. vol. 2. n. 22.* Gomez. *3. resol. 13.* Roland. à Valle *consil. 12. num. 91. vol. 3.**

Cæterum, quæ de custode supra in genere tradidimus, in custode armenti, quod ab actum adferit pastor, locum tenet, concurrentibus iudiciis, Blanc. *d. loc. dd. in d. l. §. ff. commodati*, prout aliàs jure expeditum est, custodem animalium potest probare debere casum fortuitum animalis mortui, quò minus teneatur de malâ custodia, Joan. de Arnold. *in sing. sing. 31.* & custodire obligatum, si rem amittat, vel ea non appareat, vel reperiatur deteriorata, in tantum teneri, ut in litem contra ipsum juretur, tenet Plot. *§. 47. quem refert, Arnold. de Reig. in thes. jur. pag. 590.* jure Saxonico constitutum apparet, ut custos.

stos pecoris de amisso grege omnino teneatur, & d. art. 48. lib. 2. & an per de-
lationem pellium ꝛ probetur mors animalis, disquisit Joan. de Arnold. d. loc. 9
Arnold. Reig. cit. loc.

Sed de custode ꝛ carceris quid statuendum sit, reo quem custodire de-
bebat dilapso, an indistincte fuga rei pariat indicium contra custodem quali
dolo reum dimiserit ꝛ quæ questio momenti gravioris est inde, quod probato
dolo custos eam prænam sullinere cogatur, quam ipse reus meritus erat, Pa-
ris de Put. in tr. synd. verbo. carcer. c. 5. pag. 144. Matfil. in pract. crim. §. attingam,
num. 18. Dd. in l. ne quis, ff. de custod. reor. Sane indicis concurrentibus, uti
familiaritas, societas, & amicitia, cum incarcerato, lata culpâ custodis, vita
levis & vilis facta, &c. Custos quæstioni subjugari potest, ut indicet reum,
quod fugerit, Bart. in l. 1. n. 3. ff. de pref. vigil. cum primis quoties crimen atrox
& nefandum expiandum erat, ne dimisso illo lætitiæ & gaudia hominum per-
turbentur, ut ait l. 1. C. de epis. audient. Bart. in d. l. 1. num. 3. ff. de off. pref. vi-
gil. supplicium autem custodis reum ꝛ dimittentis est, ut modò diximus, pœ-
na talionis, siquidem reus ultimo supplicio afficiendus erat, id verò demum
obtinere, si dolo dimissio facta probetur, uti similiter supra notavimus. Sin
culpâ custodis reus evadat, extra ordinem punietur, Angel. in l. carcerato, ff.
de cust. & exhib. reor. Alciat. de pref. reg. 3. pref. 15. Pat. de Put. in tr. synd. in verb.
carcer. & carcerato, c. 3. n. 1. pag. 141. quin etiam reo in carcere ꝛ seipsum in-
terficiēte, custos tenetur, quoties de sancto fures, venenum, cultelli, ab a-
micis traditi fuerint, non observante id custode, cujus officium erat diligen-
ter inquirere & perspicere inimicis in carceres, etiam si opus fuerit, frangere
fretulorum, panes, lagenam vas vino plenum, boli carnis, casei, &c. ad hoc ut
certificetur, numquid fortè limas regant, aut alia instrumenta ad compedes
limandos, & carcerem frangendum, accommodata, Paris de Put. d. c. 3. num.
10. ver. licet soleat provideri, quæ & alia, si non exquisitè observaverit cu-
stos, in culpa est & coërebitur. Porro de aliis in carcere commissis flagitiis cu-
stos quoque tenetur, ut siquidem mulier in carcere comprimatur, virgo ꝛ
stupretur, quam si ipse custos cognoverit, ultimo supplicio affici debet, Fa-
ber. in §. item lex Julia, de vi. §. 1. de pp. ind. Guid. Papæ. decis. 448. qua in re ta-
men dissentiunt criminalistæ, ut videre est penes Fatin. lib. 1. tit. 4. quæst. 31.
existimantem, eorum sententiam veriore esse, qui statuunt, custodem eam
pœnâ teneri, quâ plebuit tutor pupillam casualiter cognoscens, cujus de-
licti pœna est de portatio & publicatio bonorum, l. unica, C. si quis eum cuius
int. & c. Boes. decis. 317. num. 1. qua in parte custodum ꝛ causæ non prolixa litis
rela sed de simplici & plano debent ventilari, & decidi, l. unus, §. fin. ubi gloss.
ff. de q. 1. l. 1. C. quor. appell. non recip. l. 1. ubi Bald. C. de spari. Cæterum si non do-
lo vel lata culpa ꝛ custodis reus aufugerit, tenetur ille solummodò pro mo-
do negligentia & culpa admittæ, l. 12. ff. de custod. & exhib. reor. Casus fortuiti

causa nequaquam conveniri potest, d.l. 12. non secus, ac depositarius, qui non nisi dolum & latam culpam præstat, nec de casu fortuito tenetur, l. *contractus*, ff. *De R. 7. l. 1. C. de posit.* inter casus fortuitos quoque recensetur violentia, cui resistere non potuit custos, Alber. de Ros. in l. *fin. n. 1. ff. de cust. reor. per l. in rebus*, ff. *commod. l. 1. §. fin. ff. ad SCtum Syll.* vel si mandato magistratus immixtus esset reus in carceres debiles, & fragiles, quibus perruptis, reus evadat, etenim culpa caret, qui iussu magistratus fuit executus, l. *ne quis*, ff. *de cust. & exhibit. reorum*, sic extra culpam est custos, cujus collega vel concustos hominem dimiserit vel perperam clauferit carcerem, absente collega, non ad amissum animadverterit, utrumne reus instrumenta, quib. se expedire posset vinculis, secum in carceres sumplerit, vel alias ipsi ab amicis in custodiam demissa fuerint, *argum. l. fin. ff. eod.* Bart. in l. *ad commentariensem*, C. *eod.* Angel. in d. l. *fin.* ubi hoc ipsum ad Castellatum, cujus milites castrum prodiderint, extendunt.

Denique vigiles & janitores quantum attinet, ii si captivum dolo aut ¹⁶ culpa dimiserint, perinde tenentur, neque interest, siue vinculis siue arresto tenebatur reus, prout jure constitutum est, nobilibus & doctoribus, aliisque; viris egregiis, vice carceris, totum principis palatium, castrum, vel oppidum assignari solere, Curt. in l. *admonendi & ibi*, Jason. n. 17. ff. *de jur.* Tiraquell. de *pœn. caus.* 31. n. 12. occultatores protectores, & adiutores reorum, ut evadant, pro atrocitate criminis quoque coercendi sunt, juxta d. l. 12. cum par causa paria jura desideret, l. *si focer. ubi gloss. ff. sol. matr.* qui peiores sunt longè his, qui ante captivitatem criminis, cum ipsis familiariter vixerunt, ut quoque occultatores ejusmodi societatis occultæ indicibus haud immerito prægraventur, Bald. *conf. 95. lib. Gandin. in tract. mat. de præsumpt. & ind. colum. 1.* Tiraquell. de *ll. connubialib. l. 5. gloss. 1. par. 5. n. 29.*

CAPUT LXIII.

DE INDICIIS, QUÆ EX CAUSA DELICTI,
ut loquuntur, descendunt.

SUMMARIUM.

- | | |
|--|--|
| 1. Causa delicti qua dicatur? | 7. Testes de causa delicti examinati, in specie de ea dicunt deponere. |
| 2. Causa delicti duplex est. | 8. Dna causa vincit multas. |
| 3. Metus & voluntas sibi invicem opponuntur. | 9. Causa delicti pragnantes & graves effe dicuntur, cum prius si de prima causa, equis deliquerit, quæritur. |
| 4. Locus Aristotelis de sensibus perturbatis allegatur & explicatur. | 10. Dolus allegatus in specie probandus est. |
| 5. Animus non eventus, spectatur in delictis. | 11. Antecedentia solent formare actus subsequentes. |
| 6. Natura ratio aliteratur. | 12. Gradus doli dantur. |

Aliud

Aliud indicium est, quod ex causa delicti dicitur exoriri, juxta Cason. *de indic. 2. cap. 1. §. 3. num. 1. 2. & seqq.* Constat quippe criminibus & delictis
 † hominum quas arripuerunt inesse circumstantias, nempe ^{1.} quis fece-
 rit, ^{2.} & qua de causa vel quomobrem fecerit, cum enim flagitium commis-
 sum proponitur, dubitatumq; quis autor ejus revera existat, certè is præsu-
 mitur reus, qui causam delinquendi verisimiliter habuerit. Quæ propter cau-
 sa ejusmodi emergente. iudex per causas inquirere & rimari jure potest, quæ
 causa ratio *arguta & arguta* vulgò nuncupatur, atque hoc in loco & *arguta*
 delinquendi, & reum ipsum arguere & demonstrare dicitur. Farinac. *lib. 1. tit. 5. que 32.* ait: causam ejusmodi esse duplicem, † unam impulsivam, alteram ra-
 tiocinativam; Impulsiva est, quæ abiq; consilio recto per depravatam animi
 passionem, vi & impetu hominem ad delicta invitât & impellit, qualis est vel
 iracundia, amor, agilitudo mentis, metus, dolor, ubi nempe animus affecti-
 bus ejusmodi abundans, sine prudentia & consideratione eventus futuri agi-
 tur, & ad delicta perpetranda quasi pertrahitur. Ratiocinativa est, quoties
 accitata & præmeditata delinquendi voluntas delictum præcedit, ut si reus
 amicitia, vindicta, odio, spe gloriæ, honore captus propter lucrum commo-
 dumq; consequendum, dominationem obtinendam, non nihil inordinati &
 injusti, quod delicti speciem induit, committit. Foller. *consil. crim. conf. 138. lib. 1. num. 37. & in pr. crim. in verb. capiat, num. 45.* Farinac. *d. loc.* ubi fallit, scili-
 cet metum & dolorem inter causas ratiocinativas recensens, *argum. l. 38. §. 8. ff. ad l. 1. §. 1. de adulter.* dolor iustus inde dicitur, quod voluntas delinquendi
 præmeditata delicto absit, *§. 1. l. 4. ff. ad l. 1. Cornel. de sic ar. & l. 1. C. eod.* metus &
 voluntas delinquendi sibi invicem opponuntur, Tiraquell. *de pen. caus. 1. n. 7. ibi:* metus † instantis periculi, nimisq; dolor tollit deliberandi consilium,
 & homo intentio dolore vel metu percussus, plenitudinem intellectus matura-
 ritatemq; consilii minimè habet, *l. Gracchi, C. de adulter.* quod inde quoque
 constat, quandoquidem effectu prædictæ causæ delinquendæ passim distin-
 guantur, cum enim cædes odio & vindicta commissæ, ordinatis *ll. pœnis ple-*
stantur, l. 1. §. 1. ff. ad l. 1. Cornel. de sic ar. Sanè metu periculi instantis, quod mode-
 ratamen inculpatæ tutelæ, & defensio iusta, omni jure licita, *l. 1. ff. de just. & jur.*
 imò & dolor iustus, juxta *d. l. 38. §. 8.* pertinent, pertrahò aut nunquam or-
 dinatiè puniuntur, Tiraquell. *d. caus. 1. per tot.* hinc Aristoteles Philosopho-
 rum princeps quoq; scribit *5. moral. 8.* quod, quæ propter animi perturbation-
 es † fiant, ea vel necessario, vel naturæ ductu hominibus accidere soleant,
 unde quoq; essarium hoc natum esse, homines ita perturbatos haud injustos
 nec praveos esse existimandos, licet factum in abstracto consideratum, inju-
 stum & illegitimum fuerit, neque interest, ut ad causam delinquendi redea-
 mus, sive causa illa revera & realiter subsistat, sive non? Pone enim Cajum à
 Titio coram me traductum, quasi me in rixa vel tumultu vulnerasset, ego vin-
 dictæ

dictæ cupidus, Cajum ense jugulo, vel vim atq; injuriam illi subinde infero, hæc causa licet falsa sit, nihilominus tamen verum est, manere causam primam, de qua supra in ingressu hujus capituli diximus, constat enim per causam quis fecerit? hinc Farinac. nihil refert (*ait*) non fuisse aut non esse aliquid commodi aut incommodi, dummodò ostendi possit, inquisito ita visum fuisse, judex enim animadvertit, nec animadvertere debet, quo animo † quid quisque faciat, non autem quo eventu utatur, d. l. i. C. ad l. Cornel. de sicar. & l. i. §. si quis instrumenta, C. de Latin. libert. tollend.

Atq; hæc causa prima cum quaeritur, quis fecerit, eò fortius stringit, si nempe apparet neminem habuisse delinquendi causam, nec occasionem aptiorem, præterquam reus, de quo quaeritur, Socin. *consil.* 54. lib. 3. Bald. *consil.* 427. num. 5. vol. ult. Bonacoll. in *comm. opin.* p. 2. col. 1. vers. *indicia debent præcedere*; Vel si inquisitus ad illam causam fuit pronus † & proclivis, ut quoties probetur reum esse libidinosum, si de adulterio vel stupro agitur, in causa homicidii, rixosum, & vindictæ cupidum, in peculatis & sacrilegiis, avarum, in honore ambitiosum, in Magia & veneficio superstitiosum juxta illud:

Naturam furcæ expellas tamen usq; recurrit.

7 Cæterum testes de causa † hac examinati in specie de ea deponant, necesse est, *arg. c. 2. de accusat.* neq; enim generalis & immensurata depositio attenditur, nec indicium hoc, deficientibus adminiculis quicquam operatur, quin potius fama bona, boniq; mores rei causam delicti prætentam & allegatam infringunt & destruunt, Foller. *consil.* 138. num. 13. Sed quid si utrumque referant juratò causam, sanè res dubio caret, ecquid enim scrupuli remanere potest ostenso delicti auctore, modò ut dixi, causa ratiocinativa hominum ad delinquendum induxit non violenta, casualis, & irratiocinativa, qua de re 8 supra, duæ causæ † enim exsuperant unam authent. *de consan. & iter. fra-trib.* c. 1. §. 2. vers. *præponi vis Novell.* 84. & duæ rationes vincunt unam, *auth. cessante, C. de legit. hered.* Vel ut vulgò dicimus: duo vincula plus ligant, §. *sed hodie, vers. quia concurrunt, inst. de adopt.* §. 6. l. de nupt. authent. *mag. C. com. de success.* hinc est, quod toties tradidimus, indicium unum etiam si magnum & vehemens ratò aut nunquam sufficere quaestioni, Farin. *lib. 1. tit. 5. §. 52. n. 153.* 9 ubi ait: Quòd & graves esse debeant hujusmodi causæ † non leves & frivole, præsertim quoad primam, quando quaeritur: quis occiderit? quam si inquiratur quo proposito, animique proairesi commissum sit delictum, ratio diversitatis est, quia nemo præsumitur hominem occidisse ex levi causa, lex enim propter effectum malum, omne malum præsumit de homicida Bart. & Dd. in l. 16. ff. ad l. Cornel. de sicar. & in l. si prius ubi: Jason. ff. de nov. op. nunc. donec probet contrarium, nempe se fato magis quam fraude deliquisse, l. 1. C. ad C. Cornel. de Sicar. Sin de causa secunda quaeritur, aliud dicendum est, cum propositum delinquendi, causa non ita gravis & par primæ excuset, hinc est quòd vulgò

vulgò dicimus, a dolo excusare levem culpam, l. 12 ff. de lib. caus. ad eò ut si in-
 quiriti dolo allegetur † neque ea probetur in specie, reus absolvendus sit, 10
 Bald. consil. 43. vol. 2. Roland. à Valle consil. 45. nu. 11. vol. 1. Ceph. consil. 23 c.
 num. 28. lib. 2 Socin Sen. consil. 363. vol. 2. Capol. consil. crim. 36. quod tamen
 in casibus, quando lex dolum presumit, locum non obtinet, præsunt autem
 lex dolum in delictis iteratis, Hippol. de Marfil. in l. 1. §. divus, ff. ad L. Cornel.
 de sicar. Augustin. in lib. selilog. ibi: vulnus iteratum non sanatur, & frequen-
 ter peccanti via veniam consequitur, quod latius prosequitur Tiraquell. in tr.
 de pen. caus. 50. Ceterum culpa lata probata contra reum, neq; tunc causa de-
 licti plene probata est, præsertim si culpa lata nonnullas habet præsumptio-
 nes & indicia, pro reo obstringentia, nempe quòd non præmeditato consilio &
 voluntate hominem occiderit, cuiusmodi indicia esse possunt, consanguini-
 tas, amicitia, societas, conversatio antecedens amica & blanda, modus & oc-
 casio homicidii, cum antecedentia † soleant formare & disponere subse-
 quentes actus, l. 7 ff. de acq. p. ff. Eberhard in top. in loc. à concess. anteced. n. 1.
 Proinde Cicero eleganter in 99. Tusculan. scribit vitium esse, consequentia
 reprehendere, ubi prima concesseris & in loc. de fato, si quod primum in
 concesso est, necessarium est, sit etiam quod consequitur necessarium domi-
 nus, Aleman. in tract. de iur. primog. consil. 7. pag. milis 348. ad eò ut non pau-
 ci ex nostris gradus doli † quoque constituent, asserantque dolo leviori pro-
 bato, reum suad afficiendum ultimo supplicio, Bald. & Salyc. in l. 3. C. ex quib.
 caus. infam. irrogat. Alexand. consil. 144. vol. 2. quæ sententia verior vero est, &
 iussit Evangelin, attestante Baldo in l. si fugitivus, C. de sero. fugitiv. Tiraquell.
 de pen. caus. 50. in fine, &c.

CAPUT LXIV.

DE INDICIIS CONTRA EVM, QUI CVM DELICTA
 impedire possit, ea non impediat.

SUMMARIA.

- | | |
|---|---|
| 1. Nemo tenetur regulariter delictum ab-
solv. | 9. Relatio Caroli V. de sanguinolento pra-
latu. |
| 2. Perillanum perire docet. | 10. Prælatus nemo audet iudicare. |
| 3. Astant periculum, & homines imminere,
neq; perire, cum occideret videtur. | 11. Quæ indicia ducunt doli arguant? |
| 4. Quæ admittunt huiusmodi considerantur? | 12. Prælatus mandati militari capitalis
est. |
| 5. Qualiter dux exercitus tenatur pre-
dicantibus facere perire. | 13. Referuntur versus Virgili aliquot. |
| 6. Dolum pericandum est, in pueris hoc de-
finitum. | 14. Quæ indicia contra ducem, eadem con-
tra vasallum, ducem non indifferens relin-
quentem, stringunt. |
| 7. Prælatus, pater, &c. | 15. Vasallus doli & delictum acrimo punien-
dum est. |
| 8. Roma, & fustigatio mulieris. | |

16. Latrunculi & fures domestici appellare non possunt. jusest.

17. Accusatori deferretur juramentum suppletorium contra fures domesticos.

18. De filio patrem, famula dominum, in periculis relinquentem, idem quod in vasallo.

19. An in parentes naturales & spirituales cadas parricidium?

20. Quousque sese extendat judicis arbitrium in criminalibus?

- 1** Quamquam delicto obviare, † seq; ipsum subinde discrimini vel periculo exponere nemo teneatur, *Caier. in pract. 2. de ind. §. 18. pro l. 1. §. sed in eo, ff. ad Syll.* unde evincitur, neminem insultatum defendere teneri, etiam si commode & sine periculo suo id præstare possit, per regulam communem: Quod nemo alteri benefacere compellatur in foro seculari, *gl. in c. ad reprimendam de off. ord.* id tamen utrunq; se habet, communiter exploditur vigore, *text. c. 23. quest. 3. §. c. qui potest. §. c. quanta de sent. excom. c. sicut. §. illi de homicid.* ubi dicitur oriri indicium societatis occultæ contra illum, qui cum posset facinori manifeste obviare, id neglexerit, *Blanc. de indic. ad l. fin. ff. de qq. n. 303. & seqq.* ut si in conspectu hominis armati occidatur homo, qui si periclitanti
- 2** † haud subvenerit, nō caret suspitione, imò homicidii fit particeps, vide *Menoch. de arb. qq. lib. 2. cas. 355. n. 8. & presumpt. lib. 1. quest. 89. num. 113. per l. culpa caret, §. l. nullum, ff. de R. 7.* inde argumento à contrario sensu desumpto inferunt *Dd.* astantem periclitanti, † omninō teneri hominem defendere pro virili, & qua potest occasione, & modo malum impedire, & *Gandin. de ind. dubit. num. 24.* expressè scribit: si à morte potuisti hominem liberare, & non liberaisti, occidisse videris, sed hoc omne verum est, hætenus modo sine periculo
- 4** lo † & jactura propriæ salutis tertius ille possit necem vel malum instans profligare, *Abbat. in c. 1. num. 5. de off. deleg. secus si appareat indicium ex intermissione defensionis nullum generatur, Dec. in l. culpa caret ubi Dd. com. ff. de R. 7.* ubi in intermissione hujusmodi dolum requirit, *Viv. com. opin. in verbo defendere, n. 2.* nec non indicia alia generalia, qualia sunt vitæ turpitudine, fama
- 5** mala, inimicitie capitales, &c. Nam quamquam etiam prælatus † obviare teneatur, si potest malo subditis instanti, *Nicol. Moron. de fide treng. & pac. quest. 138. num. 41.* uti & Dux belli † cum primis, cujus officium est subvenire militibus in periculo adversus hostes existentibus, *Capic. decis. 130. num. 67. Cagnol. in d. l. culpa caret, n. 3. ff. Dd. R. 7.* Imò & vasallus, qui si dominum periclitantem in bello dimiserit, neque unâ cum ipso ad vitam & sanguinem usque pugnaverit, feudo privatur, *c. 1. quib. mod. feud. amitt. ubi præclare Frid. Schenck. Baro. Vasq. 1. cont. illust. 18.* quoniam tamen dolus malus † in prælato duce vasallo perrarò præsumitur, defensionis neglectus vel intermissio hic nullum parit indicium, nisi uti diximus, desertio dolosa quoq; probetur in prælato, duce, vasallo, cum præsumptio una alteram destruat per notissima, & quantum fidem & amorem prælatorum erga subditos attinet, iudicio aliorum

auctorum submitto quantum in genere vel in particulari, casu posito, subditos
 a praelatis, duobus indefensos relictos, vel quod deterius prædæ & direptio-
 nis esse expositos, iudicandum fuerit, malè audientibus illis praelati pilati † 7
 Episcopi apostoli, pastores tonsures, cleri deliri, pontifex carnifex, &c. Un-
 de discurs. domini de la Noë in Germanicum idioma translatus, der Præla-
 ten Stuelzen (schlitten & Mulciber) ein Werckstätte / darin die Schwerter 8
 der Blaubade und des Würgens geschmiedet / und die Rabschläge zum Ver-
 derben des Menschlichen Geschlechtes von Alters hero / bis auff diese gegen-
 wertige Zeit erbadet und beschlossn sind / proinde Carol. V. † aliquoties di- 9
 xisse fertur, quod testatus est Lazarus de Suendi. Quod si voluisset morem
 gerere praelatis, Joannem Fridericum, Saxoniz Ducem occidendum fuisse,
 nec arcem vel castrum ullum in Germania remansisse integrum & inexpu-
 gnatum, sed quid de iudiciis contra praelatos pro re nata plura proferre & re-
 tettere juvat? cum praelatos † nemo judicare audeat, & querere, domine, cur 10
 sic facis? qui nec in Principes Imperii læsæ Majestatis crimen committere di-
 cantur Card. Alex. in cap. in primis, col. 5. vers. non obest, 2. q. 3. Gomez. in §. ruy-
 sus, Instit. de aet. negante id Julio Claro §. recept. sent. §. læs. majest. num. 7. Quia
 Archiepiscopus Florentinus aliquis fuit suspensus, reus læsæ majestatis, &
 Henricus I V. Angliz Rex, Waltherum Baldock, priorem Londensem con-
 demnavit, quod conficiis conjurationis, eam non detexisset. Idem 8. fratres
 sediciosos misit in carceres, nec non Episcopum Eboracensem læsæ majesta-
 tis reum, capite multavit. & Vicarium Episcopi Londensem damnavit ad
 torturam, vide Arnulph. de sub. cler. cap. 2. pag. 28. & cap. 3. pag. 63. De belli Du-
 cibus hoc in loco differere nec videtur operæ precium, quandoquidē bellall.
 nesciant, ipsaque hominum audax malitia eo creverit, ut leges & disciplinæ
 quoque militares, hodie nauci habeantur. Sanè si juxta ll. præscripta, cum du-
 ce, exercitum quem defendere poterat, proditoriè deferentem, proceden-
 dum fuerit, læsæ indicii est si excubias non accuratissimè disponit, † si hoste ap- 11
 propinquante excursions militibus, si potationes, somnia luxum in castris
 velareibus, ubi præsidia aguntur, licitè concedit, si quoties captivi de pericu-
 lo ingruente deponant, floccid pendat, si hostem socios invadentem, tar-
 dius aggreditur, & quod turpius ad conspectum hostis vel instructo ordine,
 vel ordine turbato, & indisposito cedit, qui aufugit, si fama spargatur, ducem
 æte corruptum, si ante pugnam non cautissimè disposuit ordines, neque in-
 trepidus ipsemet hostē aggressus fuerit, quæ de re nos peculiare & prolixum
 conscripsimus consilium, quod suo tempore publice edetur, certè hæc &
 alia indicia desertionis sunt & auxilii denegati prodromi & πρῆμεια, ut du-
 bium non sit, quin probatis indicii ejusmodi generalibus, vel capitaneis
 belli, questionibus jure possit emancipari, cum primis si probatum fuerit, capi-
 taneum in una atque altera parte jussa superioris † neglexisse, cum hic ipse 12

Q q 2

negle-

neglectus regulariter pœna capitali vindicetur, etiam si res felicem sortita sit
 successum, *per l. 3. §. 15. ff. de re milit.* Sic Epaminondas Thebanorum Dux
 Stehinbrotum filium suum contra præcepta sua etiam feliciter pugnantem
 interfici iussit, *Plutarch. in paralel. cap. 13.* per regulam illam tritam, Qui facit
 aliquid prohibitorum, puniendus est: quantumcumque effectus bonus secutus
 fuerit, *d. l. 3. §. 15. l. fin. C. de negot. gest. l. si quis, §. si puerum, ff. ad l. Aquil.* ratio est,
 quia in maleficiis voluntas non exitus est puniendus, *l. 1. §. Divus, ff. ad l. Cor-
 nel. de sicar. nec mala facienda sunt, ut eveniant bona, cap. ex tuarum, de sortit.
 c. super. de usur. hinc illud Virgil. 9. Æneid.*

13 Hostis † adest, et ingenti clamore per omnes
 Condunt se Teucri portas, & mœnia complent,
 Namq; ita discedens præceperat optimus armis
 Æneas, si qua interea fortuna fuisset,
 Ne struere auderent aciem, non credere campo:
 Cultra modo & tutos servarent aggere muros
 Ergo & si conferre manus pudor iraq; monstrat
 Obiciunt portas tamen, & præcepta faceffunt.

14 Porro vasallus † dominum indefensum relinquens, sive in bello, sive ex-
 tra bellum, ubi dominum periclitari viderit, id accidat, non modò inde, ut
 diximus privandus est beneficio, sed indiciis præsentibus quoque se obno-
 xium, & ex omni alio suspectum reddit, non tam ex jure communi, *d. c. 23.
 quæst. 3.* quàm fidelitate, quam debet domino, juratâ, & ratione officii, ut in-
 dicium societatis occultæ, & insidiarum tantò fortius stringit contra clien-
 tem, quantò atrocius & immanius est, libertum contra dominum hostili-
 ter insurgere, & quem contra injuriam & vim aliorum tueri debebat, ip-
 summet scelerato & pessimo exemplo offendere, *Carrer. in pr. in 2. rr. de ho-
 micid. & assa. §. 9. Gig. de crim. las. Majest. lib. 3. rub. fin. quæst. 2. num. 2. 3. 4.
 Bart. in l. utr. m. num. 3. ff. ad l. Pompej. de parricid. Abb. in c. 1. ext. de off. decess.*

15 Cæterum probatis hoc passu indiciis contra vasallum, † non ambigi potest
 quin & torqueri is debeat, & delicto probato, immaniori graviorique sup-
 plicio, præterquam simplici legis Corneliæ pœnâ, coerceri, *Tiraquell. de
 16 pœn. caus. 58. num. 9.* non secus ac latrunculi & fures † domestici, quibus illi,
 qui prætextu officii delinquant, jure assimilantur, qui nec appellare pos-
 sunt a sententia, *l. nulli, C. quorum appell. non recip. ut c. rescripto Principis uti,
 quo indultum consequitur, ut officium diutius retineant, l. sequi. C. de co-
 17 hort. lib. 12.* quàmquod quod specule & notandum est, accusatori hic † de fertur
 juramentum suppletorium, *gl. §. in Novell. ut in l. 1. siue quo suff. et c. v. necessi-
 tatem Joan. de Plat. in l. si aliquid, C. de suscept. lib. 11.* quod tam de reo amplio-
 res, quam minoris fortunæ indistinctè verificatur, *arg. l. jubemus, ubi gl. §. in
 verb. administrat. C. ad l. Juliam repetundarum. Ludov. Roman. conf. 415. Bald.
 in l. man-*

in L. mancipia, C. de serv. fugitiv. De filio patrem † indefensum relinquentem, 18
idem ius est, Gomez. 1. resol. de homicid. num. 4. Viv. com. epin. in verb. defende-
re, in fin. ubi & de famulo domestico, Dd. in l. 1. C. 3. ff. ad Syll. Clar. in pr. §. fin.
q. 247. §. 7. ubi quod si famuli scirent, qui si aggressorem domini occiderit, im-
putatus evadit, d. l. 1. §. excusantur, ff. cod. Ergo si defensionem intermittunt,
non carent indicio societatis occulte, argum. l. culpa caret, ubi Dd. ff. de reg. jur.
nonnulli etiam hoc ius ad fratres extendunt, argum. l. 2. ff. ad l. Pompej. de par-
ricid. Caret. in pr. crim. in §. tract. de homicid. & assass. §. 9. quinetiam ad filios
emancipatos, Menoch. de arb. quest. 2. cas. 355. spirituales, de baptismo sus-
ceptos, Menoch. d. loc. num. 6. Marfil. in l. Divus, ff. ad l. Pomp. de parricid. Go-
mez. 2. resol. de homicid. num. 1. ubi statuunt, quod in naturales & spiritua-
les † parentes cadat parricidium, ejusq. pena, vide Paridem de Put. in tract. 19
syndic. in verb. suspicio, pag. 893. ubi compaternitatem vel cognationem spi-
ritualem civile & carnali ait esse fortior, Bald. in l. generaliter, de in ius voc.
adoptivo patri, patrem spiritualem, sive compatrem patrem esse, scribit Tira-
quell. de par. cas. 21. num. 2. dicit: plus honoris deberi patri spirituali, quam
carnali, cum Paride de Puteo. At nos quoad penam parricidii ordinariam
eam sententiam approbare non possumus, cum odia sint restringenda,
pater naturalis incertus sit, quod ac pater spiritui, §. penult. Inst. de nupt.
quod nulla pena specialis scriptis principalibus sit expressè nominata,
quoad patrem spiritualem. Ergo iudex juxta arbitrium penam infligere po-
terit, argum. l. 1. §. 1. ff. de effracl. Aleam. in consule. 9. de caule minist. iust. pag. 988.
Si juxta arbitrium pena parricidii non infligetur; Etenim iudex arbitrium
suum quoties de crimine nefando & excepto agitur, extendere † & ex alpe 20
non debet ultra penam capitis, quæ est gladii pena, l. 7. §. fin. ff. ad l. Jul.
reper. Betuach. Bombia. consil. 71. num. 1. Aleman. d. loc. pag. 915. & seqq. taceo
rationem penæ l. Pompeja de parricid. huic extensioni omnino refragari, uti
nemini id obscurum esse potest, cessante autem ratione legis, & legis quoque
dispositio cessare debet, l. 17. ubi Bart. Zaf. ff. de li.

CAPUT LXV.

DE INDICIIS, QUÆ EX INTERMISSA DE-
nuntiatione delicti emergunt.

SUMMARIUM.

1. Infamia taciturnitas potest indicium
quæritur.
2. Delictum tammissum subire non de-
bet.
3. Delicta manifestare nemini tenetur jurda
civilis.
4. In re calumnia peccata denunciari debent,
quod foris seculari iudici passim sequitur.
5. Regum sententia Eranici in hac
quæstione.
6. In balci non relevantes malum principi
suz imminens graviter puniuntur.
7. Vasal-

7. Vassallus non tenetur salutem propriam præferre vitæ domini.
 8. Historia de servo Panopionis ex Valer. Max.
 9. Extraneus tenetur manifestare necem, quæ patri à filio suo paratur.
 10. Qualiter pater ex delicto filii tenetur?
 11. Antecedens arguit consequens.
 12. Consuetudo ex consuetudine delinquendi orta, est quasi herba betonica contrarium.
 13. In causis læsæ Majestatis sola scientia punitur.
 14. An revelatio delicti pariat indicium?
 15. An sacerdos teneatur manifestare ea, quæ sibi peccator sub spe silentii confessus est.
 16. Pœna sacerdotis manifestantis secreta ejusmodi quæ adhibita tamen distinctione.
 17. Relatio sacerdotis indicium parit in casibus permissis quando scilicet potest manifestare sibi commissam.
 18. Sacerdos fama integra sit, necesse est, hoc in casu.

PRæterea aliud indicium est, quod ex suspecta taciturnitate † vel intermissâ denunciatione delicti oritur, c. placuit, 6. quæst. 2. neque distinguitur inter delictum committendum vel commissum, † quandoquidem etiam commissum subtriceri non debeat, c. delicto de sent. excom. in 6. & c. qui potest. 73. quæst. 3. § 1. dist. 83. hinc illud vulgare effatum germanicum. Der Håler sey so gut als der Stehler/were kein Håler/so were auch kein Stehler. Quanquam vero Dec. aliiq; Dd. in l. culpa caret. ff. de R. 7. existiment, non teneri aliquem delicta occulta manifestare, † per l. 1. §. si tibi. ff. de cond. ob turp. caus. neq; ea, siue id quoque clamore fieri possit, impedire, Bald. in l. 1. C. eod. Resp. id quidem verum in foro contentioso, non conscientioso, adeo ut jus canonicum † in hisce terminis sequendum sit, atque sententia Dd. communis, quæ statuit, impediendum & denunciandum esse malum, ne delicta maneant impunita, l. 51. ff. ad l. Aquil. Clar. in pr. crim. q. 87. §. fin. Cagnol. an d. l. culpa non secus, ac si putator arborum transeuntem non admonuerit de lapsuro ramo, unde homo poterat prosterri, & perire, cum publicè intersit utile & pernecessarium, sine metu & periculo per itinera commeari, ut ait text. l. 1. §. 1. ff. de his, qui effuder. multo fortius, ut liceat absque metu prædonum, pyratarum & furum publicè itinerari, & negociari, cum parium idem sit iudicium, nec etiam Farinacii † opinionem hic sequimur, lib. 1. tit. 5. quæst. 51. num. 21. ubi statuit, quod nedum in foro conscientiæ revelandum sit crimen jam commissum, cui Resp. 1. id non tam apertis juris Canonici textibus, inodò citatis, contrariari 2. quàm quod silentiū ejusmodi peccandi præbeat magis magisq; occasionem. At non mala scandala solum, sed & occasiones scandalorum de medio sunt tollendæ, l. 6. §. 3. ff. de off. præsid. adeo ut in l. 1. C. de his, qui latron. occult. expressè dicatur, ut non offerentes, indicantesve latrones, vel alios nocentes, admoniti eos exhibere, dispendio facultatum suarum puniantur.

De vassallis & subditis, † siquidem malum Principi vel Reipublicæ impendens, sciunt, neque id indicant, dubium nullum est, quin inde pœnam incurrant, l. 1. §. occisorem, ubi Dd. ff. ad Syllan. cum hoc in passu vassallus servo æquiparetur, teste Eberhardo in top. in loc. à serv. ad Monach. num. 11. nisi quod vassallus

fallus † non teneatur præferre salutem propriam vitæ & incolumitati domi- 7
ni, uti quidem tenetur servus, d. l. 1. §. eodem in fin. ff. ad SCtum Syll. Quemad-
modum laudibus evehitur, servus Panopionis, † qui cum cognovisset la- 8
trones ad occidendum dominum ædes intrasse, sumpto annulo & veste do-
minicâ, clam dominum posticò emisit, se autem in conclave & lectum Do-
mini recepit, & ut Panopionem se occidi passus est, Valer. Max. 6. c. 8. de fidel.
servor. atq; hinc jure accidit, quòd etiam extraneus † teneatur manifestare 9
necem, quæ à filio paratur patri, l. 6. ubi: Bart. & Dd. ff. ad l. Pomp. de paricid.
Gomez. 3. resol. de homicid. num. 4. Carrer. in pr. 3. de homicid. & assass. §. nono
quæro. n. 7. Dec. in l. culpa caret. n. 8. ff. de R. 7.

Quinimò pater † vel dominus scientes delicta per filium vel servos 10
committenda, ea non revelantes præsumuntur suspecti & participes illius
criminis, Clsr. in pr. §. fin. quæst. 86. Ergo hinc indicium generatur contra pa-
rentes vel dominos, ex causa enim effectus arguitur, Bald. in l. 1. C. qui acc. non
poss. neque rationem diversitatis adeò manifestam videmus, quin utrobique
idem statui debeat, & in commissio & committendo crimine, quoniam delicti
unius aut alterius semel factus reus, perrarò soleat emendare mores juxta il-
lud: qui semel malus, &c. adeò ut qui commissum celat delictum, videatur ce-
lare committenda delicta alia, licet non in individuo, tamen in genere, ad po-
sitionem enim antecedentis † necessariò sequitur positio consequentis, arg. 11
l. 77. ff. de acquir. hered. vers. eodem momento, Eberh. in loc. à concess. antec. & con-
cess. consiq. Dyn. in reg. semel malus, de R. 7. in 6. Dd. in c. 2. ext. de pref. & in l. 2.
ff. de senator. Marfil. in pr. §. diligenter, n. 110. Alci: de præsumpt. 2. præf. 7. n. 1.
Fatin. lib. 2. tit. 4. quæst. 23. num. 21. ubi ait: quòd regula illa, Qui semel malus:
de præterito in futurum quoq; trahatur, &c. Alex. consil. 77. lib. 1. Follet. in pr.
crim. in verbo item quod, num. 8. Roland. à Valle consil. 63. n. 35. vol. 2. adeò ut
stante hac regulâ radicatus argumentari liceat ad consuetudinē † delinquen- 12
di, Follet. & Dd. in loc. consuetudo autem peccandi per se quoque indicium
infern, Roland. 2. ad loc. hinc Boff. de mal. c. 65. loquitur; quòd præsumptio ex
delinquendi consuetudine oriens, sit veluti herba betonica contra inquisi-
tum, quia cætera indicia non concludentia facit haberi pro concludentibus,
Menoch. de præf. lib. 1. q. 89. dicit: consuetudinem delinquendi facere indi-
cium, modo concurrent indicia, &c.

Sequitur jam ex hisce & aliis, taciturnitatem & delicti commissi & com-
mittendi parere indicium.

Vide in causa criminis læsæ † Majestatis sola scientia æquæ ac delicti 13
perpetratio putatur, l. quisquis, §. ad quid & ubi Salyc. C. ad l. Jul. Majest. Bart.
in l. 6. ff. ad Pomp. de parr. Felin. in c. qui alios ext. de heret. & Farinac. 19. tit. 5.
q. 51. testatur, civem alicujus principis fuisse decollatum, non manifestando
eos, quin necem principis conjurassent, & Henricus IV. Rex Angliæ ad
mortem

mortem condemnavit clericum non manifestationem, conjugationem in necem regis, quam non ignorabat, *vide cap. precedens*. Et si alii statuunt, eadem pœnâ, qua ipse reus dignus est, conscius delicti afficiendum esse, vide

- 14 *Far. d. loc. nu. 71.* ulterius quæritur, utrumne ex revelatione delicti † tanquam depositione unius testis generetur indicium quæstionis? Affirmat Placa. *in epist. delict. c. 22. n. 17.* Boff. *de crim. les. Majest. n. 49.* adeo ut nihil intersit si filius patris & viceversa, si extraneus reum nominet deferatq; judici, Matth. de Afflict. *in c. imperialem, §. insuper de prohib. feud. alien. per Fred.* hinc Cic. 3. offic. Quid si tyrannidem occupare, si patriam prodere conabitur pater, si lebitur filius? Imò verò obsecrabit patrem, ne id faciat, si nihil proficiet, accusabit, minabitur ei, ad extremum, si ad perniciem patriæ res spectabit, patriæ salutem anteponeat saluti patris, &c. Idq; distinctè per multiplices aureas Dd. allegationes probavit, Autor *notarum marginal. auff das publicirte votum absolutorium in causa Rays. Fiscalis vnuß Hessen Darmstadt contra Jsenburg Wüdingen/ n. 78. pag. 43.*

- 15 Hoc potissimum venit in controversiam hoc in loco: An sacerdos † teneatur manifestare delicta, quæ sibi reus per pœnitentiam aperuit, & an depositio sacerdotis faciat indicium ad torturam?

1. Quod sacerdos non teneatur manifestare ea quæ sibi in sacramentali confessione dicta & commissa sunt, tenet, *c. si sacerdos, de off. ord. c. dilectus, de excess. prelat. c. omnis, de pœn. & remiss.* ut enim ipse Jehova peccata hominis textit, ita confessor ea tegere debet exterius, adeo ut qui confessionem manifestet, violator sacramenti existimetur, inde præsertim, quod relatione peccatorum, homines magis magisque ad confessionem invitentur & simplicius confiteantur, Thom. 4. sent. dist. 21. imò sacerdos manifestans confessionem graviter peccat & punitur degradatione, & detractione in monasterium, *d. c. omnis, de pœn. & remiss.* neque distinguitur, an delicta communia vel atrociora
16 sacerdoti † fuerint manifestata. Angel. de Malef. *in verbo & tradito tua patria, num. 18.* imò nedum mandato Papæ tenetur sibi commissa relevere, idem *d. loc. ego inlection. succifundalib. meis, c. 8 pag. 65.*

Sed hoc ut sit, distinguitur tamen in hisce terminis inter delicta perpetrata & perpetranda, adeo, ut licet perpetrata sibi manifestata revelare non debeat, perpetranda tamen indicare omnino teneatur Innoc. & Abb. *in d. c. omnis, de pœn. & remiss.* Aug. de malef. *d. loc.*

2. Resp. Quamquam criminis revelatio sacerdotis † regulariter non faciat indicium quæstionis, Menoch. *de præsumpt. 1. quæst. 89. num. 26.* Mascard. *de prob. concl. 377.* dubium tamen non est, quin in terminis permixtis, nempe quando manifestare tenetur, indicium pariat, cum argumentum à contrario sensu in jure fortissimum sit, l. 1 §. hujus, ff. de off. ej. cui mand. est jurisdict. l. 2. §. mulier, ff. de testam. & perinde habeatur, ac si lege expressum esset, Eberhard. *in*

Top.

Top. in loc. à contr. sens. præter modos verò relatos, & tunc sacerdos impune potest, imò debet manifestare delicta perpetranda, quoties reus tractatui criminis renunciaverit, habeat tamen complices, qui, illo à proposito declinante, verisimiliter non sine cessaturi, sed quod machinantur revera executuri. Angel. de Malef. d. loc. num. 98. Cæterum si reus dedisset licentiam sacerdoti, ut manifestaret ea, quæ confessus sit, putant plurimi, quod sacerdos licet posset indicare delictum, & quod in hoc casu sacerdoti plenaria fides tribuatur. Tello. in cap. testimonium, num. 35. extr. de testib. text. in cap. significasti, de adul. quod tamen ita exaudiunt, ¹ modò sacerdos sit famæ & integræ, ¹⁸ Mascard. conclus. 1286. num. 2. ² nec reus contradicat sacerdoti, idem d. loc. num. 3. ³ & de oiq; sacerdos juratò assertionem suam stabiliverit, Mascard. d. loc. num. 1. vide infra cap. 99.

CAPUT LXVI.

DE INDICIIS, QUÆ EX DENUNCIATIONE OFFICIALIUM DESCENDUNT.

SUMMARIA.

1. Denunciatio officialium parit indicium ^{quædam}.
2. Exploditur sententia Marfilii.
3. Ad eandem denunciationem non illud iudex reum incarcerabit.
4. Quid denunciatio privati officii?
5. Vicini præsumuntur falsi vicini.
6. Dominus aditus tenetur indicare delictum in aditu vel proprii aditus sui commissum.
7. Stylaria memorabilia de Ferrina de Lucina revocantur.
8. Denunciator publicus de visu deponeat, & ut iuratus recipi debet.
9. In delictis levioribus relationi denunciantis creditur.
10. Limitatur regula antecedens.
11. Fiscali referenti in maioribus delictis hodie creditur.
12. Statutum valet, quo diffinitur credendum esse fiscali.
13. Definitio Fiscalis traditur.
14. An Fiscali iuret de calumnia?
15. Quando Fiscalis in expensas condemnandus sit?
16. Iudice errante, fiscus non restituitur in integrum.
17. Privatus fiscum conventurus, veniam à iudice petere tenetur.
18. An fiscus satisficere cogatur?

Aliud indicium est, quod ex denunciatione & officialium, puta syndici Anziani vel Massarii, ut loquuntur, emergit, scilicet, qui ad denunciandum delicta publice sunt constituti, Cater. in pr. crim. tract. 2. de ind. & tort. ad. 19. antiquitus quadruplatores dicti, quia quartam mulctæ partem, quæ fisco inferebatur ex denunciatione sua, participabant, Hippol. de Marfil. & in pr. §. principium, num. 20. statuit, quod ex relatione horum denunciatorum, nullum indicium oriatur, reclamant tamen eidem communis Dd. Schola, quæ ubivis docet & docuit, denunciationem huiusmodi parere pro

Rr

re natâ

re natà, & inquisitionem, indicium, & sæpenumerò probationem integram & plenam, &c.

De primo agit Salycet. *in l. ea quidem, num. 23. C. de accusat.* Capoll. *in consil. crim. 39. num. 38.* Blanc. *ad l. fin. ff. qq. nu. 396.* Clar. *in pr. § fin. quest. 7.* Bart. *in l. Divus, num. 8. ff. de custod. & exhib. reorum*, atque hic terminus ita explicandus est, ut indicium ex relatione officialis descendens producat inquisitionem generalem, non particularem, neque enim iudex ad † denunciationem factam illicò capiat reum, sed pridem per generalia inquirat, generalem former inquisitionem *per ea que cap. 2. § 3.* hujus tractatus suprà diximus, Clar. *in pr. § fin. quest. 7.* sed quia privatus quoque denunciandi potestatem habet, 4 quæritur, cujus effectus † sit ejusdem denunciatio? Resp. In hoc differre utrumque, ut hic habeatur, loco testis, moveatq; perinde judicem ad inquirendum, uti ille, officialis verò sit vice accusatoris, qui in testem hoc passu non recipitur, *c. 14. quest. 3. c. forus, § in omni, de V. S. Roland. à Valle consil. 98. num. 36. vol. 4.* hinc est, quod dicitur: denunciante (officiali) non credendum esse priusquam veritatem denunciationis suæ probeat, Mascard. *de probat. 7. conclus. 506. num. 1.* denunciatio privati quoque in hoc differt à quadruplato- ris relatione, quòd is sæpenumerò suspectus sit inde, quòd solummodò denunciet, cum primis ^{1.} si nimis anxie sollicitet de inquirendo, *qua de re suprà cap. 15.* ^{2.} & delictum commissum sit, quòd denunciat, in vicinia † sua, Blanc. *de indic. in l. fin. ff. de qq. num. 275.* Carer. *in pr. tr. 2. de ind. § 13. num. 16. & seqq.* ^{3.} Sitq; denunciator homo levis, & partim famosus, Blanc. *d. loc. Marfil. in pr. 6 in § diligenter, nu. 150.* prout aliàs jure receptum est, quòd dominus † domus vel aræ juxta ædes teneatur reddere rationem de homicidio vel delicto alio, in domo vel vicinia commissio, per regulam: Quòd homi existentes præsumantur scire facta domestica, *l. fin. C. de fidei. l. in adulterii questione, C. de adult.* aded, ut concurrentibus indiciis torqueri possint, ad nominandos reos, Paris de Put. *in tract. synd. verb. tortus, cap. 3.* Blanc. *de ind. num. 299.* Angel. *de malef. in verb. quod fama publica precedente, num. 53.* inter indicia verò illa ponunt, si dominus ædium delictum in domo sua commissum non denunciaverit, Natta *conf. 362. lib. 2.* Farinac. *lib. 1. tit. 5. quest. 52.* Ergo denunciatio respectu diverso & indicia parit, & indicia purgat, per hæcenus tradita. Sed ne nimium factis & indiciis domesticis tribuamus, suadet Farinac. *d. loc. num. 110.* ubi pro declaratione thematis memorabilem hanc historiam refert: scribit furem le Petrino de Lucca † prævenisse in ædes cujusdam mercatoris dicti Galcotti Gironi, & cum is jam capsam pecuniariam cœpisset aperire, dominus verò strepitu commissio somnis excitaretur, atque in furem irrueret, furem arrepto cultello dominum jugulasse, cæterum strepitum audientem domini puero- rum præceptorem, conclave subintrasse cum accenso lumine, qui cum do- minum exanimem reperisset, occisore per caminum dilapso, domesticos con-

convocavit, eisq; facinus miserandum exposuit & demonstravit. Inde præceptor, qui solus & primus in cubiculo ab initio cadaver repererat, quasi homicidii reus captus, & questioni subjugatus est, qui tormentorum impatiens, confitetur se auctorem delicti, exindeq; penas luit. Successu temporis fur quoq; capitur, & dum torquetur, fateatur eadem hanc, cujus reus præceptor arguebatur, & ultimo afflictebatur supplicio.

Sed ad rem ipsam: Cæterum † denunciatio ² indicium parit, quoties 8 denunciator publicus de visu, nempe quod ipsemet conspexerit delicta perpetrata, deponit, quâ in parte ut alius recipi, & jurato examinari debet, Boll. de denunc. n. 2. v. 2. Masc. de prob. lib. 1. concl. 505. num. 9. & seqq. Clar. in pr. § fin. quest. 7. neque enim de auditu vel relatu factum, testimonium in hoc casu quicquam præstat, præterquam quoddam leviolem quandam suspicionem arguat, nedum ad inquisitionem generalem sufficientem, Bart. in l. Drus, n. 26. C. de accus. Boll. d. loc. Sin verò cum relatu officialis adhuc indicium aliud concurreret, aliter dicendum est, Marfil. in pr. crim. § principium, num. 21. Menoch. de præf. l. 7. § 2. n. 140.

Deniq; denunciatio ¹ facit † probationem plenâ in delictis leviori- 9 bus, quoties officialis refert, se vidisse laudantes & portantes arma pone statuto prohibendum esse, ne portarentur arma, &c. Bart. in l. Drus, n. 8. Salyc. in l. eadem, n. 25. C. de accus. Marfil. in pr. § principium, n. 20. Boll. de denunc. n. 10. Ergo de delictis gravibus aliter statuendum; Cum contrariorum contraria sit ratio & juris dispositio, Bart. d. loc. Salyc. d. loc. per rationem viam & communem: Quod in delictis, ubi de vitâ & sanguine hominis agitur, luce meridiana clariotes esse debeant probationes, § fin. C. de probat. & vox unius vox sit nullius, l. licet, C. de testib.

Quinimò denunciatoris † relatio eò fortius stringit, plenamq; infert 10 probationem, etiam in delictis majoribus, siquidem denunciator ad hoc publice sit constitutus, ut per provincias in delicta inquirat, & super iisdem quodammodo cognoscat, Gangin. in rub. quæst. de malef. cognosc. per denunc. n. 4. Quod ipsam hodierno † seculo de usu de Fiscali, qui denunciatoris officium 11 gerit affirmari quoq; debet, cum parum idem sit iudicium, argum. l. si focer. ubi gloss. & Bart. § solut. matrim. & a pari causa potentia per effectus procedat, Eberh. in sup. in loc. a pari, num. 2. Hoc statutum valet, quo † caveretur, cre- 12 dendum esse relationi Fiscalis vti Denunciatoris, modo Fiscalis soleat esse vir integer, verax & discretus, Bald. in l. 1. n. 4. C. si ad vers. liberi. & in l. si tutor. n. 2. § de periculis. quanquam Cassan. in consuet. Burg. tit. de coufisc. rub. 2. definiat Fiscalem virum parum placidum, omnibus invisum, parum aut nihil æquitas in se habentem.

Sed an nuda Fiscalis † relationi, statuto illo non extante credatur, vel 11 ubi Fiscalis causa adhuc dubia existente agat contra reum, jurate de calumnia

R r 2

teneatur?

- teneatur? Utrumq; negamus per theoriam juris; qua dicitur, fiscum saltem privilegiatum esse in calibus in jure expressis, secus in non expressis, *l. fin. C. de usur. fiscal. lib. 10. l. justus, C. de jure fisci, l. 1. Cod. de hered. petit. l. idem juris, ff. de*
- ¹⁴ *compensat.* Atque juramentum † calumniae expresse remissum non est fiscali. Ergo. Quod enim expresse non mutatur, quare stare prohibetur? ait *l. sancimus, C. de testib.* Quanquam in Camera propter mandantis auctoritatem Fiscalis juramentum illud non praestet, memini autem aliquando id exactum fuisse a reis, sed quia inusitatum id erat, inunctum fuit reis procedere ad ulteriora, atq; ita silentio Camera juramentum exactum praeteriit.
- ¹⁵ Denique Fiscalis in † causâ succumbens pro re nata in expensas condemnari potest, quod tum maximè procedit, si privatum indebitè & calumniosè molestaverit, *Viv. decis. 479. lib. 3. Rebuff. de expens. art. 1. gloss. 5. n. 20.*
- ¹⁶ aliâs judice † errante fiscus in integrum non restituitur, *Franc. Cremenf. sing. 23. non minus ac Fiscalis ipse errans, Fachin. 9. contr. 80. Peregr. de jure fisci lib. 6. tit. 2. num. 10. privatus fiscum conventurus, veniam à Magistratu petere debet, propter l. generaliter, ff. de in jus voc. Lud. Rom. in sing. sing. quod tamen*
- ¹⁷ practica non † observat, & an Fiscalis satisfacere cogatur in judicio? Neg. quoniam fiscus ex omni alio praesumitur esse solvendo, *Cujat. in expos. Novell. 1. Mascard. de probat. concl. 806. n. 5.*

CAPUT LXVII.

DE INDICIIS, QUAE EX NEGATIONE
depositi promanant.

SUMMARIUM.

1. Ex denegatione depositi oritur indicium.
2. An in delictis levioribus locum habeat tortura?
3. Quae delicta levia dicantur?
4. Tortura gravior est, ipsa manus utriusq; abscissione.
5. Argumentum à majori ad minus ductum in jure validum & frequens est.
6. Quomodo in genere limitanda omnia argumenta topica?
7. Quaestiones gradus distinctae sunt.
8. Quae leves dicantur quaestiones.
9. Quae conveniunt juxta formam, simpliciter conveniunt.
10. Majus & minus omnino attenditur in poenarum distributione.
11. Quanam vera sit proportio poenae & delicti hoc in loco?
12. Lex sanè permittit judici, ut emolliat poenas.
13. Causa depositi criminaliter potest intentari.
14. Causae criminales civiliter intentatae non produciunt quaestiones.

¹ **P**ORRÒ succedit indicium, quòd ex denegatione depositi † oritur, affine capitì antecedenti 62. Cùm enim depositarius perneget depositum, actor probare depositum possit, torqueri is jure potest, *c. 1. extr. de deposito, ibi*: nam & iudicibus dedimus in mandatis, ut illum, quem sub quaestionibus ad rationem

nem ponent, etiam si oportuerit vinculis alligatum, ut dictam pecuniam reddere compellatur, *Par. de Put. in tr. Synd. in verbo tortura, c. 5. num. 1. Alexand. consil. 77 n. 8. lib. 1. Marfil. in l. Divus, nu. 6. ff. de qq. Boll. de iudic. & confid. ante art. num. 97.*

Sed opponi & moveri hic potest: Atqui nedum in levioribus & delictis² locum habet tortura. Ergo multo minus in causâ depoliti, quæ civilis est, *1. r. ff. de positi argumento à majori ad minus ducto*, quod, cum destructive formatur & negative tantum in iure, validissimum est, *c. licet univ. de testib. l. 1. C. de negat. gest. nec ex verâ, C. de acquir. poss. ut si id, de quo magis videtur inesse, non inest, nec id etiam, de quo minus, c. si ergo, 7. q. 1. & c. si Paulus, 32. q. 5. Bald. in l. si quis, Cod. de Episc. & Cler. ubi ait. Quod argumentum à majori habeat locum quoque in delictis, Eberhard. in *capic. in loc. à majori, n. 2 p. 119.**

Præsertim probatur per *l. edictum, ff. de qq. ubi: Marfil. n. 1. Brun. de ind. 2. p. quæst. 1. n. 2. Damhud. c. 35. Gomez. 3. res. 13. hinc Ludov. de Peguer. dec. crim. 1. (aut) in tegno Cathaloniz iudicio observatum fuisse, ne sit indicatus propter factum primum momentari parvi torqueretur, utpote qui inde soleat relegari, prout in genere tradi vulgo solet, quod in delictis levibus non sit locus quæstioni, Brun. *d. loc. ubi delicta & levia appellat abiectionem lapidum in aliquem, vel aliam quamvis injuriam realem, armorum delationem, ambulationem nocturnam sine lucernâ, hulumalearum, crimine abigeatus, stellionatus, &c. ita ubique pro crimine pena pecuniaria seu multa exigitur, quæstio non habet locum, Cravert. consil. 117. num. 1. Marfil. in *pract. in §. expedita, num. 57. & in l. maritus, n. 4. ff. de qq. Ratio est, quia tortura maior est omni pænâ pecuniaria, & gravior, ut loquuntur, ipsâ manus utriusque & amputatione, Marfil. in d. l. Divus, n. 24. & seqq. Roland. à Valle vol. 5. consil. 12. num. 41. Si ergo reus levioris delicti torquendus fuerit, sequitur graviolem fore probandi modum ac puniendi ipsum, quod in civile & absurdum est; non tam¹ quod inter pœnam & delicta proportio esse debet, *authent. omnes, C. com. de success. 2. cum quod unâ viâ prohibitum est, alterâ per obliquum concederetur, l. avia, §. Titus, ff. de cond. & demonstr. 1. medium propter finem inventum & dispositum egredere ipsum finem & suos terminos, l. etsi, §. proveniamus, ff. de acq. & arg. leg.****

Sed hæc & alia uterunque se habent, parum aut nihil tamen stringere jam cognoscimus, quanquam enim argumentum à majori ductum in iure elicatum & familiare sit, adeo, ut eo utatur & quoque Pontifex, in *d. c. licet de testib. & imp. Dioclet. P. Maxim. in l. quicumque, §. C. de fid. & jur. hasta. ff. lib. 10. Siquidem tamen argumento huic juris dispositio reluctetur, vires & consequentias suas prorsus perdit. Est equidem juris principium & infallibilis maxima, in incertis, non certis, dominari argumenta & topica, Eberhard. in *top. in præamb. ejusdem, num. 8. Joan. Nevizan. in syl. nupt. p. 1. q. 1. in fine, ubi**

Rr 3

locos.

locos legales, eorumque limitationes & fallentias per generalia quædam axiomata & præcepta illustrat & explicat. Atqui jure expeditum est, etiam in delictis levioribus quæstioni locum esse, quod communiter consuetudine, quæ optima legum interpret est, observari, attestatur Alber. de Rosat. in d. l. edictum, 8. num. 4. ff. d. qq. Clar. in præf. crim. § fin. q. 64. quod modò pluribus enodabitur.

Ad l. 8. resp. quod ibi expressè non excipiantur causæ delicti levioris, sed saltem proponatur, quod servi in delictis atrocioribus ad eruendam veritatem torqueri possint. Si ergo tam præcisè, & juxta verborum corticem argumentandum est, sequeretur, nedum homines liberos in delictis atrocioribus torquendos esse, quia æquè in d. l. 8. opponuntur sibi invicem personæ torquendæ ac causæ delictorum. Sed illud absurdum. Ergo & hoc.

Resp. 2. Paul. Ghirl. de qq. q. 5. quod d. l. 8. loquatur de torturâ leviori, non immaniori & atrociori, ut & quæstionis, uti delictorum sint distincti 7 gradus † & proportionales, quam sententiam etiam sequitur, Farinac. l. 1. tit. 5. quæst. 42. nu. 20.

Et quod 3. dicebatur, graviolem abscissione manus esse torturam, id quoque ἀπὸ τῆς & indistinctè adstrui haud potest. Quod enim personas honestiores attinet, quorum fama magis cordis, quàm corporis est cruciatus, respectu earum verificari potest prædicta maxima non personarum levium, quæ nec famam, nec sæpenumerò ipsa tormenta curant, imò tormenta contemnunt, ut exprimi eis veritas nullo modo possit, ut ait Ulpian. in l. 1. §. 23. ff. de qq. Bald. in l. 1. §. fin. ff. de pæn. Ad rationes adductas. Resp. Quod quæstio non pœnam atrocitate vincat, siquidem, ut diximus, hoc medium observemus, ut in delictis levibus leves, in gravioribus graviores teneantur & exerceantur torturæ, Chyrland. cit. loc.

8 Sed quæris, quæ † leves dicantur quæstiones? Resp. Id definiendum partim exinde, ubi statuimus non pari atrocitate fœminas personasq; alias pusillanimes, ac viros torquendos esse, ut enim illic torturam leviolem decrevimus, ita hîc immaniolem. Levior dici potest quæstio, ipsa territio, abductio hominis ad cavernas, ubi rei torquentur, & demonstratio instrumentorum tormentariorum, nonnunquam etiam applicatio, levisq; distensio sive compressio pro re natâ, junctâ comminatione severâ, ut si fateatur reus, grandiora & multò atrociora fore tormenta, & quæ alia, atq; hinc est, quod hodie reis, indicibus nondum sufficientibus & sat legitimis, decernatur tortura levis, uti territio vel applicatio instrumentorum, &c.

Cæterùm hisce ita positis, vacillat, quod de mediis finem excurrentibus quoque adferebatur, uti & argumentum à proportionem desumptum, tum demum procedit, siquidem proportionabilia omnia vel termini, in quos cadit, vel cadere debet proportio, sint ejusdem rationis & conditionis, ut loquitur

quod Eberhardus in Top. in loc. a. proport. num. 4. secus si sunt rationis diversa, Bald. in l. si maneat pari. C. de colat. hinc illud: Quae conveniunt tunc secundum for-
mam, simpliciter conveniunt, quae vero differunt in forma, simpliciter dif-
ferre dicuntur: per formam enim res est ea, quae est, l. Julianus, §. sed et si quis,
ff. de archiepis. Nec movet, quod vulgo dicatur majus & minus non inferre
differentiam specificam, C. de d. in l. i. ff. de verb. sign. ut adhuc sequatur, quan-
tumvis levis & atrox infligatur questio reis pro diversitate personarum vel
causae, inde tamen nihil derogari regulae d. l. 8. Resp. in causis hujusmodi adeo
gravioribus majus & minus tamen omnino attendi debere, non secus, ac ipsi per-
sonarum gradus accurate sunt distinguendi, atque iustitia Geometrica, quae in
distincta personarum distributione occupata est, recte administratur, tot. tit. de
pen. Welenbec. in parat. tit. i. de just. & jur. ibi: nec usquam certius conspici
potest iustitiae actio, quam in personarum distributione; tamen enim lex in
genere & in abstracto citra personarum & rerum complexum, & sine pro-
portione penam constituit Arithmetica proportione, l. 6 ff. de his, quibus ut
mitig. l. i. C. de pen. l. 12. C. ead. cum tamen in concreto de pena, tunc vel questio-
ne personae applicanda disquirat, rem ad proportionem Geometricam re-
ducit: nec tantum, quid facto debeant, sed quid etiam congruat personae,
expendit & examinat, l. 6 ff. ad l. Jul. de pec. l. 16 l. 9. §. fin. ff. de pen. quod pertinet
Proverbium, etiam Welenbecio teste, duo cum faciunt idem, non est idem.
Ergo gravius in eodem delicti genere famosus, quam integre famae, plebe-
jus, quam vir egregius puniendus, l. 18 de pen. l. 1. §. fin. l. penult. ff. de lic. quid-
am idem & longe plus in genere delicti diverso: Et ecquis dubitat iure iudici
tunc promittente, la penumero ipsas penas a lege statutas emollire & mitigare, 12
l. si si prior. C. ex quibus caus. Tit. quell. i. tr. de pen. & in parat. num. 16. in de-
lictis levioribus hand decernere posse, vel debere questionem levio-
rem, cum per questiones quasi per scalas ad delicta eorumque probationes vulgo
descendamus.

Denique ad ipsam connexionis rationem seu argumentum tertium, ut
loquuntur, respondemus, fallaciam ex fallis praemissis, unde non nisi fallum
potest sequi, committi: neque etiam movet hoc, quod actio depositi sit civilis,
iura autem in civilibus hoc habent peculiare, ut actore non probante
reus absolvatur, l. si debeat, ff. de iud. l. 3. C. de ead. si semiplene probaverit,
juramentum suppletorium habeat, l. admonende, ff. de iur. quod remedium
alias in causa criminali infert questio vel tortura, neque enim ea decernitur,
nisi causa semiplene probata, glossa in l. cum probatio, ff. de probat. Prosper. Fa-
cin. de ind. & cart. lib. 1. tit. 5. quest. 36. num. 118. pag. 568. causa semiplene non
probata desinit reo juramentum purgationis, sup. fin. ext. de iur. iur. si nihil
probavit accusator, reus absolvendus est, l. alior, C. de probat. vide supra, c. 45.

Resp. Distinguendum respiciendumque esse, an causa civiliter an cri-
minaliter

- 13 minaliter intendatur; civilis actio nunquam producit, ut diximus, quaestio-
nem, criminalis regulariter, criminaliter ¶ verò & depositi causam posse in-
tentari extra dubium est, d. cap. 1. ext. de deposit. Ergò & quaestiones parit, Pa-
ris. de Put. in tract. de synd. in verbo tortus, cap. 5. Alexand. conf. 77. num. 8. lib. 1.
Marfil. in d. l. 8. nu. 6. ff. de qq. Sciendum tamen, causas sua natura criminales
14 ¶ civiliter intentatas non inferre quaestiones, adeò, ut si actor causa civiliter
producta, dehinc processum criminalem vellet ventilare, non audiendus es-
set per regulam, quòd una actione proposita, altera excludatur, Bald. in l. 1.
C. de appell. Bart. in l. 1. C. quand. civil. act. crim. prejud.

CAPUT LXVIII.

DE CONFESSIONE STUPRATAE, ADULTERATAE
vel raptae mulieris.

SUMMARIUM.

1. Relatio adultera parit indicium contra adulterantem virum.
 2. Adulterium probatur juramento adulteri, dicentis, se cum uxore alterius concubuisse.
 3. An relatio minoris, qui Sodomitiam passus, faciat indicium.
 4. Sodomita interrogari debet de sociis.
 5. Explicatur l. fin. C. de malef.
 6. Consuetudine introduci potest, ut rei de sociis interrogentur.
 7. Rogatio de sociis fieri debet in genere non individuo.
 8. Rogatione non rite facta, toties processus citiatur.
 9. Nominatio sociorum sine interrogatione praecedenti facta, nullius est momenti.
 10. Testi se sponte offerenti ad testificandum non creditur.
 11. Nominator tenetur mediante juramento suam adsercionem stabilire.
 12. Ratio cur nominatio stupratoris indicium plenum faciat contra stupratam.
 13. Sublata forma res ipsa tollitur.
 14. Nominatio duorum sociorum plenum indicium parit, etsi sint in verbis singulares.
 15. Vbi difficultas est facti probatio, persona inhabiles testificari possunt.
1. **A**L I U D indicium est, quod ex relatione ¶ stupratae, adulteratae, vel raptae mulieris descendit, Paul. de Castr. confil. 1219. & idem conf. 348. lib. 1. Boll. de indic. & confid. ante tortur. num. 160. quod intellige de relatione vel asser-
tione judicialiter & sub quaestione facta, Carer. in pr. crim. in tract. 2. de ind. &
tort. §. decim. indic. n. 4. Menoch. 1. praf. 89. num. 82. Sic relatio seu confessio
adulterae indicium parit contra adulterum nominatum, Mascard. de prob. No-
vell. 158. n. 4. & conclus. 452. num. 14. lib. 1. ubi statuit, quòd adulterium ¶ quoq;
probetur juramento adulteri dicentis, se cum uxore alterius concubuisse,
idem conclus. 312. & 452. quod tamen approbari non potest per l. fin. ubi dd. c.
de accus. Paris. confil. 64. 50. lib. 4. Menoch. de arbit. jud. quæst. 2. cas. 474. n. 23.
lib. 2. ubi unanimes evincunt, adulterae dictum vel nominationem non pare-
re indicium, cum fides ei non habeatur. Quod argumentum pari ratione in
rapta vel stuprata obtinet: concilianda verò est res ita: aut nominatus aliis
indiciis

indiciis praegravabatur, aut non: Si indicis urgebatur, nominatio stringit, neque refert, siue rogatus, siue non rogatus reus sociam, vel hæc illum nominaveris, vide prolixè Farin. lib. 1. tit. 1. §. 53. num. 80. De Sodomitis idem esto iudicium: Sed in minoris † Sodomiam passi nominatio stringat contra nominatum, faciatq; iudicium ad torturam? Affirmat Bosl. d. loc. n. 160. Marfil. in pr. crim. §. diligenter. n. 8. & seqq. ubi prolixè evincit, qualiter impuberis assertio iudicium faciat questioni, Mascard. de probat. 3. concl. 1313. n. 9. dissentit Pat. consil. 163. num. 6. vol. 4. Roland. consil. 2. num. 26. vol. 3. Marfil. consil. 28. n. 1. Sed conceditur quodq; hæc possunt distinctione modò dictà, neque enim nos dicimus assertionem impuberis ad torturam, sed iunctis ad miniculis demum parere questioni iudicium, Bosl. de indic. nu. 160. Bertar. consil. 71. num. 66. vol. 1. aded, ut hic minor quoq; de sociis possit interrogari juxta theoricam, quâ † 4 placuit, interrogari posse socios in quovis delicti genere, quòd de sui naturâ non solet nec possit sine socio perpetrari, Salyc. in l. fin. n. 7. ff. de accus. Blanc. de iud. ad l. fin. de qu. num. 372. Gomez. 3. resal. 12. neq; hic † adversatur, l. fin. 5 C. de malef. & malis, ubi proponitur, quòd etiam in causa Magiæ possit reus de sociis interrogari, quantumvis ea exerceri queat sine sociis. Resp. tradi in d. l. fin. exceptionem ad relatam regulam, ut in delictis atrocioribus, ubi salus publica periclitatur, nisi malum nascens penitus eradicetur, de sociis reus queat etiam rogari, Natta consil. 298. uti & hoc receptum est, quòd si reverà opinetur iudex, reum sine sociis non deliquisse, interrogari etiam debeat, ut in causâ Allalinti de quovis iudicio apparent de interventu sociorum, Blanc. de iud. in d. l. fin. num. 379. Albert. de Relat. in d. l. fin. C. de accus. ubi statuit interrogari posse in hæc calibus quidem reum de sociis, sed non ad effectum torture, nempe ne nominatio sola plenû iudicium pariat, per rationem vivam & communem, quòd unicuique de positio hæc iudicium pariat, modò is sit omni exceptione maior, per ea, quæ suprâ cap. 5. dicta sunt. Atqui reus nominans socios, omni exceptione maior non est, quod controversia caret, l. 2. §. legi. ff. de testib. infamem, ff. de publ. iud. c. præterea de testib. Ergo; dissentit Marfil. in l. 1. §. de iur. n. 20. de quæst. Ruin. consil. 105. lib. 4. Salyc. in d. l. fin. n. 11. C. de accus. qui intelligendi sunt juxta materiam subjectam, de qua loquuntur, loquuntur autem de causa malefici civiliter instituta, ubi socii nominationem, integram probationem inferre statuit, Salyc. d. loc. Hoc notari debet, quòd † consuetudine possit introduci, ut rei interrogentur de sociis, in quo- 6 vis delicti genere, quovis procedendi modo, Blanc. in d. l. fin. 174. Clar. in pr. §. fin. q. 21. Fulgol. consil. 173. num. 2. Propt aliâs nominatio vel etiam interrogatio in calibus non exceptis præmissâ nominatione non prorsus effectum omni caret, quandoquidem ad minimum excitare iudicem debet ad inquirendum adversus nominatum. Paris de Put. in rr. Synd. in verb. tortura. c. 1. n. 25. Brun. de iud. p. 1. §. 3. n. 23. id verò cum maxime, si ad miniculatur nominatione

ss

iudicium

- indicium aliquod etiam generale, Mascard. *de probat.* 3. *concl.* 1311. *num.* 11. ubi
 7 cum primis tenendum est, ne interrogatio ꝑ de individuo, sed in genere fiat.
 Neq; enim suggerere sed interrogare præstat, l. 1. §. *qui questionem*, ff. *de qq.*
 8 Salyc. *in l. fin. num.* 11. *C. de accus.* suggestionem autem factâ, vel non rite ꝑ inter-
 rogatione formata, totus processus utpote nullus & inefficax corrui, Blanc.
de indic. d. l. fin. ff. de qq. num. 318. Mascard. *lib.* 3. *conclus.* 1311. *n.* 39. Salycet. *in d. l.*
fin. num. 12. *C. de accus.* Farin. *lib.* 1. *tit.* 5. *quest.* 41. *num.* 4. ubi cum multis allega-
 tionibus hanc regulam illustrat & explicat. Quemadmodum ex aduersio
 9 absq; præcedente interrogatione, sociorum nominatio ꝑ facta, quoq; indi-
 cium non parit, Salyc. *d. l. n.* 11. Brun. *de indic. p.* 1. *quest.* 3. *num.* 23. Gandin. *de*
 10 *qq. & torm. num.* 16. & *seqq.* per rationem, quod testi ꝑ se ultro offerenti non
 credatur, l. *post legatum*, §. *h. verò*, 10. ff. *de his quib. ut indig.* Ruin. *consil.* 146.
vol. 3. Marfil. *consil.* 2. *n.* 41. & *consil.* 12. *num.* 8. tamen si hæc sententia vulgò ex-
 plodatur, cum primis delicto commisso, quod sine sociis perpetrari non po-
 terat per modò dicta, adeò, ut non tam iudicem moveat ad inquirendum, si
 nominatus nulla adhuc alia laborat suspicione, quàm ut indicium pariat con-
 fessio, & nominatio sine interrogatione præcedente facta, vide Farin. *lib.* 1.
tit. 5. *quest.* 43. *num.* 190. neque movet quicquam allegata l. *post legatum* nem-
 pè, quæ de teste propriè loquitur: nominator verò lociusq; delicti testis re-
 vera dici nequit, hoc in loco, ^{1.} Quia est consors & particeps delicti, nemo
 autem in causa propria testis idoneus est, t. *t. de test.* ^{2.} quia hodie regulariter
 non jurat reus, vide suprâ *cap.* 45. at testi iurato non creditur per notissima.
 Ergò. Quapropter Marfil. *in pr.* §. *diligenter*, *num.* 62. ait, non credendum
 11 esse reo ꝑ nominanti, priusquam juramento speciali non verificaverit con-
 fessionem suam, ubi practicam hanc tradit, ut nempe iudex ante quæstionem
 faciat jurare reum de sociis interrogandum, & subdit, se hac practica quendam
 Ludovicum de Parisiis salvâsse à morte, Clar. *in pr.* §. *fin. quest.* 21. *vers. quæro*
nunquid, Menoch. *de arbit. jud. quest.* 2. *cons.* 474. *num.* 60. Mascard. *de probat.*
 3. *conclus.* 1311. *num.* 47. *d. cons.* 11. *num.* 9. Cravett. *cons.* 91. *num.* 7. & Ludov. Pe-
 guer. *decis. crim.* 5. *num.* 28. *num.* 34. ait: quod juramentum huiusmodi debeat
 reo deferri parte citatâ, & reprehendit Clar. *d. loc.* Blancum in hoc articulo
 contrarium sentientem.
- 12 Sed ad rem paulò propiùs: Uti nominatio ꝑ adulteræ indicium parit
 contra adulterum nominatum, junctis aliis indiciis, ita quoque ad probandos
 mores meretricios alicujus mulieris admittuntur illi, qui cum eâ se copula-
 runt, Mascard. *de probat.* 2. *concl.* 1068. *n.* 38. Gandin. *in tit. quom. de malef. cogn.*
per inquisit. nu. 12. ubi adferit, quod indicium faciat sola depositio testium af-
 firmantium, se cum muliere vel virgine rem habuisse, quæ falsò se virginem
 adferebat, ratio esse potest, quod concubinatus vel fornicatio cum personâ
 solutâ non inferat infamiam, quæ testem inhabilem reddit, ne de stupro vel
 forni-

fornicatione commissâ soleant fieri quæstiones, quemadmodum ergo depo-
sicio vel nominatio ejusmodi non nisi extra cancellos torturæ fit & peragi-
tur: Ita non alium effectum juris, quam nudam testificationem inferre po-
test. Sublarâ t enim formæ ipsa tollitur, l. Julianus, §. si quis, ubi Bald. ff. 15
ad exhib. l. mulieris, §. 1. ff. de V. S. c. tua nos, ext. de sponsal. neque alrunt supe-
riora, quæ de teste injurato, & loco delicti adferebantur. Quoniam in passi-
bus diversis hic verlemur, nec quæ adulterio peculiaria sint indicia, ad cau-
sam simplicis stupri vel fornicationis possint pro re nata extendi, cum separa-
torum separata sit ratio & juris dispositio, l. fin ff. de calumn. l. neque natales, C.
de probat.

Potro & nominatio socii in crimine suppositi partus quæstioni indi-
cium facit, Dec. consil. 142. num. 2. lib. 2. ubi agitur de duabus fœminis, quæ de
partu supposito contra sociam deponunt, agit, cujus sententiæ ratio est satis
urgens & probabilis: quoniam veritas in duorum, quàm trium ore consi-
stat, perculgata: adeo, ut nominatio duorum t sociorum plenum indicium 14
producat, etiamli nominatores in dictis suis sint singulares, Clar. in proc. §.
fin. quæ 7. 21. Bonacoll. in eam. opin. p. 1. vers. indicium, probare autē non possu-
mus eorum sententiam, qui adstunt, duorum sociorum nominationem
etiam sufficere ad infligendam penam, Gomez. 3. resal. 12. vid. prolixè Prosp.
Farinac. de indic. lib. 1. tit. 5. quæst. 1. 2. num. 39. ubi & hoc evincit, quod nedum
duorum sociorum nominatio sufficiens sit ad torturam, siquidem causâ deli-
cti non sit ita comparata, ut de sociis possint interrogari, Farinac. d. loc. Dis-
sent. Ruy. consil. 185. num. 1. a lib. 5. Matcard. de probat. lib. 3. conclus. 1311. num. 56.
ubi hoc sciendum est, quòd l. d. de actione civili ibidem loquantur, scilicet
in caso, ubi falsus partus privandus erat hereditate, quam affectabat, cum
itaque mulieres concia patris suppositi deposuissent de rei veritate, dubi-
tandum non fuit, neque modo in caso simili ambigendum, quin falsus par-
tus hoc pacto proberetur per regulam tertiam, etiam causis civilibus consenta-
neam: Quod ubi difficilis t sit facti probatio, socii domestici, aliq, inhabi- 15
les ad testimonium dicendum admittantur, quæ de re infra in capp. aliquot
sequentibus, &c.

CAPUT LXIX.

DE INDICIIS, QUÆ EX SUSPECTA SOCIORVM exculpatione emergunt.

SUMMARIA.

- | | |
|--|--|
| 1. Suspecta sociorum exculpatis parit indi-
cium quæstioni. | Plantar urget ratione deducta à contrario. |
| 2. Qui exculpat alium similis est ei, qui in-
culpatur. | 3. Socii criminum non sunt testificari, neq,
pro, neq, contra socium. |
| | 8f 2 |
| | 4. Reus. |

4. Reiterata exculpatio socii sub tortura attenditur.

5. Exculpatio moribundi valet ad liberationem.

6. Ad innocentiam probandam admittuntur testes inhabiles.

7. Nemo praesumitur velle profundere proprium sanguinem.

8. Quid si reus sumptuosus S. Eucharistiam excuset socios hactenus à se nominatos?

9. Exculpatio non relevat, si socius aliàs iudiciis fortioribus urgeatur.

10. Moribundus omnis non est S. Iohannis Evangelista.

11. Moribundus praesumitur errare.

12. Vulnerati adscriptio vel nominatio vulnerantis non parit indicium.

13. Exculpatio vel inculpatio quaris ad minimum debet movere iudicem ad inquirendum.

14. Exculpatio est vel explicita vel implicita.

15. Quid si non moriturus revocet nominationem? vel faciat exculpationem.

16. Qua dicta contradictione in implicari, nihil operantur.

17. Exculpatio non attenditur, ubi de delicto aliàs quodammodo constat.

18. Turbantur latitiae, & gaudia hominum quoties criminosi admittuntur impuniti.

Quemadmodum sociorum nominatio adminiculantibus iudiciis indicium parit quaestioni, uti in capite antecedenti satis superq; demonstravimus, ita et suspecta quoque sociorum exculpatio pro re nata indicium facit quaestioni. Ut cum de delicto quaeritur, ita comparato, quod si ne sociis perpetrari non poterat, & socii quodammodo indicati erant, reo eos, ne fortè ex his facilius exprimeretur veritas, nominare nolente, quin potius indiciatos constanter exculpante & excusante, quod indicium iudiciis accedentibus non solum contra nominandos stringit, sed ipsius rei causa inde quoque suspecta redditur, non secus, ac qui instantius urget inquisitio-
¹ nem de delicto, *qua de re supra cap. 15.* cum contrariorum sit et contraria ratio, & juris dispositio, *l. etsi contra, ff. de vulg. & pupill. subst. prim. Inst. de his, qui sunt sui vel alien. iur. l. 1. ff. eod.* tum quod se ad testificandum ultro exhibens suspectus sit, nec quoque socius in causa socii iure testificetur, *gloss. in l. quoniam liberi, C. de testib.* quod Salycet. *in l. fin. num. 12. C. de accus.* & licet effectum hoc Dd. passim accipiant de socio nominante in casibus, ubi nominatio locum non habebat, dubium tamen non est, quin de socio exculpante quoque idem verificetur secundum jam dicta. Ceterum uti is, qui instanter urget punitio-
² nem criminis, potius iudiciis gravatur, quam ut accusatorem agere iure possit, ita quoque exculpator, nedum ad defendendum socium admittitur per testimonium scilicet legibus improbatum & invalidum, non secus ac testimonium socii nominantis vel accusantis regulariter rejicitur, *cap. forus, § in omni, de V. S. cap. 3. quest. 5. l. Divi, ff. de accus.* Bald. *in d. l. quoniam* ubi ait: quod
³ loci & participes criminis et non admittuntur ad testimonia nec defendendo, nec impugnando, & propterea (subdit) si sunt quatuor in rixa, quorum tres volunt deponere, quod ego non fuerim culpabilis, non creditur eis, *per l. fin. C. de accus. Crot. de test. num. 91.* ratio duplex praeter superiores, adducitur

tur 1. affectio socii erga socium. 2. infamia rei, quoniam reus de se confes-
sus iam infamis efficiatur. *Malcord. de probat. 3. concl. 131.*

Sed quantum ad exculpandum socium: nosse oportet, excipienda es-
se à regula illa. 1. Quando reus sub torturâ non semel, sed aliquoties causa
reiterata, et socium exculpavit, ut cum de homicidio in tumultu, vel noctu 4
commisso agitur, reus constanter asseveret, socium alias indicatum inculpa-
bilem esse, *Marfil. in pr. 5. reser. de Carter. in pract. tr. 2. de ind. 5. octavum indi-*
cium, num. 29. ubi etiam statuit exculpationem socii prodesse indicato, 2.
quod ipsum tanto fortius stringit, siquidem reus ad supplicium traductus, ex-
culpationem et repeteret per rationem communem et tritam. 3. Quod ne- 5
mo præsumatur mentiri instante morte naturali, imò quilibet memor salutis
æternæ existimetur, *l. fin. C. ad l. Jul. repetund.* 2. cum factum occultum non
possit aliter per totum naturam, nisi eorum testimonio probari, qui facto in-
terfuere, *Bald. in d. l. quoniam* 1. tum quod ad innocentiam probandam ad-
mittantur etiam testes et inhabiles, *Gram. de res. 56. n. 16.* per rationem, quod 6
melius sit, nocentem dimittere, quam innocentem condemnare, *l. sancimus,*
Cod. de pen. 4. & denique ad exculpationem inquisiti etiam præsumptiones &
probationes imperfectæ admittantur, *gloss. in l. 1. C. ad l. Cornel. de lic.* *Marfil. in*
pr. 5. ultim. à questia: num. 15. *Crayet. consil. 73. num. 19.* & *consil. 6.* ubi statuunt,
quod credatur exculpanti contra se ipsum, cum nemo linguem et proprium 7
jactare vel profundere velle videatur, *Id. in l. liber homo, ff. ad L. Aquil.* hinc
exculpatio sociorum illa apud *Virgil. 9. Eccl.*

Alcme adfiam, qui feci, in me convertite ferrum.

O Rutili mea fraus omnis, nihil iste nec ausus,

Nec potuit.

Malcord. de probat. 3. concl. 130. *Fatin. in d. ind. 5. quest. 42.* legesq; ad absolveren-
dum sunt promittentes, quam condemnandum, meliusq; sit propter misericor-
diam reddere rationem, quam crudelitatem propter notitiam, *c. vera iustitia*
45. Bald. consil. 450. num. 7. vol. 5. *Cothman. consil. 48. n. 39. vol. 1.* *Hieron. Grat.*
resp. 45. n. 22. Vera iustitia compositionem, falsa indignationem admittit, ait,
Lothian. Epistol. ad Card. Albere. Magdeb. pro Joanne a Schenitz. Sed quid si,
quod sexpenumero coniugit, reus socios coram patibulo, rogo, furca, so-
cios, quos hactenus nominaverat, exculpet, atq; exculpationem ejusmodi ali-
quoties repetat, vel si confitetur SS. Eucharistiam sumens, se falso & mali-
tiose nominasse socios? *Resp.* Ex præmissis, quod licet indicium et inno- 8
centia aliquod exculpatio patiat, *argum. l. fin. C. ad l. Jul. repetund.* neq; præsu-
mamus jam morti victimam mentiri, vel falsa narrare confitentem sacerdoti,
Bald. consil. 25. volum. 1. hinc illud *D. Hieronymi:* Facile contemnit omnia, qui
cogitat se moriturum, & major morientium pars nititur mori sine opere cō-
scientia, *Bald. d. loc. Cephal. consil. 75. num. 49. volum. 1.* Siquidem tamen for-

- 9 tiora adhuc stringerent indicia, præter nominationem factam contra † exculpatum, sanè ea ipsa non diluerentur exculpatione, cum limitata causa limitatos pariat effectus, Dd. in l. cum pater, §. dulciss. ff. de legat. 2. 2. nec moribundus † omnis sit S. Johannes Evangelista Bald. in c. literas, ext. de præf. imò moribundus comparetur homini mente capto & fatuo, cujus indicium vel adsertio jure nulla est, cum primis in causa adeò gravi & ardua, arg. l. hac consultiissima, §. at cum C. qui test. facer. poss. per textum vivum & clarum, l. 3. §. 1. ff. ad S. C. cum Syllan ibi: Si quis moriens dixisset à servo vim mortis sibi illatam esse, 11 dicendum est, non esse credendum domino, si moriens † hoc dixerit, nisi potuerit etiam probari. Ergò in præsentī casu idem dicendum est. Quia contrariorum contraria est ratio, d. §. 1. just. de his, qui sunt sui vel, lieni jur: quem textum Dd. communiter ad omnes moribundos, sive contra servos sive liberos homines facta sit confessio, extendunt, Bart. & Dd. in d. l. 3. nec obstat l. mater, C. de calum. & l. qui cum major. §. fin. ff. de bon. libert. ubi evincitur, teneri heredem convenire nominatum à defuncto, ut cum lethaliter vulneratus, hominem mortis suæ conscius dixerit, neq; enim inde sequitur: Ergò reverà reus est cædis nominatus ille, plus in conclusione, quàm in præmissis est, arg. d. l. 3. §. 1. ad Syll. Ang. de malef. in verbo, qui judex ad prob. n. 6. ubi imperitos & 12 fatuos esse dicit judices, qui ad nudam vulnerati † adsertionem, ad torturam procedunt, Brun. de indic. 1. quæst. 3. num. 26. Blanc. d. l. fin. n. 390. quanquam nominatio ejusmodi ad inquirendum præstet, Brun. d. loc. Marfil. in pr. in l. diligenter, Gomez. 3. resol. 13. num. 9. vol. 3. Menoch. 1. quæst. 80. de præf. Roland. à Vall. consil. 37. n. 9. vol. 3. Ergò in contrarium argumentando exculpatio illa nihil aliud inducit, præterquam quòd judex teneatur accuratiores admittere defensionis causas, pauloq; tardius procedere contra exculpatum. Ut enim 13 ex omni asse fidem non facit exculpatio † illa, ita nec in genere repudianda, & quasi hominis insipidi & delirantis dictum existimandum est, etiam quoad alia indicia leviora, præter nominationem antea factā, suborta, hinc est, quòd vulgò dicitur: Quod licet in in vel exculpatio non faciat indicium, faciat tamen qualem qualem innocentia præsumtionem, Socin. consil. 54. num. 5. volum. 3. Marfil. in p. §. diligenter, num. 45 in primis, si cum exculpatione concurrerent quædam innocentia signa, quæ prudens judex probè trutinare non intermit- tat, argum. l. 9. ff. de qq. & l. 7. ff. de rest. in integ. Gram. decis. 56. num. 71. ubi ait: quòd quando exculpatio abundè sit verisimilis, tollantur inde indicia quoq; 14 graviora. Neq; interest, exculpatio † ejusmodi explicitè vel implicitè fiat, explicitam voco exculpationē, ubi expressè exculpatur socius, vel reus alius, quā de specie hætenus: implicitam; quoties quis neminē exculpando, unum aut alterum inculpando nominat, etenim hoc pacto inculpati videntur rati- tē & implicitè exculpati, cum inclusio unius sit exclusio alterius, l. cum prætor, ff. de jud. & l. et si sine, §. sed quod, ff. domin. l. cum ita, ff. de cond. & demonstrat. l.

MARILLI,

maritus, C. de procur. Bursi. consil. 20. lib. 1. num. 18. & exceptio confirmet regulam in casibus non exceptis, l. ff. de R. 7. & in l. in his, l. quod verò, & l. ius singulare, ff. de ll. Quinimo Dd. exculpationem in articulo mortis factam tantum aestimant, ut inde inculpationem retrò factam, quoque juratam & solennem revocari dicunt, Marfil. consil. 209. n. 30. Bursi. consil. 201. n. 14. lib. 1. Mascard. de probat. 3. concl. 1130. m. 12.

Sed quid, si non moriturus revocet & inculpationem vel denunciationem suam, nonne idem est? Resp. nequaquam, cum exculpatio hæc præsumatur fraudulenta & subornata, vel in fraudem fisci vel reipublicæ, cujus interest, ne delicta maneant impunita, l. 3. Cod. de episc. aud. hinc illud: Contra variantis causam iura præsumunt, l. qui falsa, ff. de testib. Dd. var. consil. tom. 2. pag. 118. imò, quæ dicta contradictionem & implicant, nihil operantur, c. ubi 16 repugnantia de R. 7. l. in 6. Vergin. de Boc. in tr. de interd. uti possidet. c. 6. nu. 8 ne tamen obstinatus videatur iudex, admittere debet exculpationem ad probandum errorem denunciationis vel inculpationis factæ, Boff. in tr. de confess. num. 59. Clar. in proc. § fin. quest. 55. Sed hæc moribundi exculpatio similiter non relevat locum, siquidem indicia contra illum graviora adhuc purganda restant, uti ante innuimus, Clar. d. § fin. quest. 52. ubi ait: quòd quando contra reum sint indicia valde urgentia & proxima delicto, non sit standum exculpationi ad retrovendam questionem, Mascard. de probat. 3. concl. 1130. Menoch. de pref. 1. quest. 9. Si vulgaria sint indicia, ut fuga rei, minæ, inimicitia, conversatio cum maleficis, deambulatio in loco delicti commissi, &c. certè ea purgantur dicta exculpatione, non verò, quæ dependent à testimonio unius testis, indicia specialibus necessario delictum arguentibus, Bald. in l. 1. C. com. de leg. Bart. d. consil. 20. num. 39. lib. 1. multò minus exculpatio & moribundi attenditur, quoties de delicto socii vel rei alterius plenè constat, Bald. in d. l. 1. & in l. transigere, numer. 26. Cod. de transact. Caret. in pr. 3. tractat. de homicid. & Assassinis, § 17. num. 3. Gomez. 3. resol. 13. neque enim est in hominis potestate, de delicto non efficere delictum, juxta illud: quod factum est semel, infectum reddi non potest, Bart. in d. l. transigere, Cod. de transact. in fine, deinde exculpatio nihil aliud, nisi quandam partis remissionem sapit, lib. 2. ubi Dd. ff. ad Syll. quæ remissio quidem in partis præjudicium stare potest, non verò reipublicæ, ut quoque modo diximus ex l. 3. C. de episcop. aud. ubi dicitur, turbari & læticias & gaudia hominum, quando rei convicti dimittantur impuniti, l. 13. ff. de off. pref. Dd. in d. l. transigere, C. de transact.

CAPUT LXX.

DE INDICIIS, QUÆ EX IUDICIS VEL TESTIUM EXCULPATIONE PROCEDUNT.

SUMMARI A.

1. Quod propositum in proposito, hoc efficit oppositum in opposito.
2. Iudex moribundus de se confitens, quod iniquas tulerit sententias, plenam fidem facit.
3. Iudex corruptus infamia laborat.
4. Defenditur Angeli doctrina in l. errore, C. de test. contra Farinacium.
5. An Notario credatur, qui dicit in moris articulo se falsa instrumenta confecisse?
6. Infirmitas corporis est quadam spiritus tortura.
7. Notarius & testes sua testimonia resignantes, videntur à parte corrupti.
8. Lingua falsorum testium est perforanda.
9. In Aphrica perjuri indistincte ultimo supplicio afficiuntur.
10. Testis falsus tribus se obnoxium facit: Deo, judici & parti.
11. Via sigillata est fundari in textibus.
12. Testis falsum producens in causa civili, totam causam perdit.
13. Cautela in hoc passu utilis traditur.
14. Iudæi testes esse possunt, in contractibus & ultimis voluntatibus.
15. Qualiter testes reprobatorii producantur.
16. Confessio per contraria judicia dubia effecta, non parit poenam.

CÆterum quod exculpatio reorum in arguendis vel exculpandis reis, hoc idem præstat inculpatio, quod enim propositum † in proposito, id quoque operatur oppositum in opposito, *l. fin. §. fin. ff. de leg. 3.* Jafon & Dd. in §. plus autem, *inst. de act.* & quanquam suprâ cap. 21 de assertionibus moribundorum respectu tertii satis superque diximus, non tamen de confessione contra seipsum facta quicquam tradidimus, quod nunc pro re nata explicabimus. Accidit sæpenumerò, ut decumbentes conscientia stimulis acti de seipsis non nihil confiteantur, quod inter vivos vix aut nunquam sponte erant revelaturi. Quibus quantum fidei tribuendum sit, jam dispiciemus.

2 Primo loco se offert iudex, qui contestatur jam † moribundus, se in causis quibusdam iniquam tulisse sententiam, qui quia sibimet ipsi ante omnia præjudicat, nullus dubito, quin fidem mereatur contestatio, Abb. in o. 2. num. 12. *extr. de arb.* Roland. à Vall. *consil. 37. num. 26. vol. 3.* Mascard. *de probat. lib. 2. concl. 949. num. 23.* quoad tertium contestatio illa non stringit, nisi iudex addat, se pecunia corruptum dejerasse, nulliterque processisse, Gabriel Rom. *concl. crim. 32. lib. 7. n. 7.* cujus sententiam improbat Farin. 1. *de indic. tit. 5. quæst. 46. n. 83.* veram autem ait esse demum hanc opinionem, siquidem & iudex & assessor, sive ut illi loquuntur, duo iudices, idem de eadem causa asserrant, Jafon in *l. iusjurand. §. procurator. ff. de iurejurando*, Angel. & Dd. in *l. errore, Cod. de test.* & transfert hunc articulum ad casum, ubi iudices ad interrogationem judicialem jurato affirmassent, iniquè se judicasse, quæ extensio quoque;

quoque nedum Facinatio placet, d. loc. per rationem, quod † corruptus iudex 3
infamis sit. Ergo testis inhabilis, certe ratio nimis remota est, quæ non in-
fringit Angeli † doctrinam. 1. cum ad demonstrandam innocentiam, perso- 4
næ infames & inhabiles admittuntur, Grammat. decis. 56. num. 16. vide caput
precedens 60. 2. ac si quæ restitit in iudice calumnia, satis superq; purgata vi-
deatur jurata illa assertionem, eaque binorum iudicum attestacione roborata,
cum in ore duorum vel trium consistat omne verum per notissima. 3. Imò
si simplex iudicis unius assertio in hoc passu indicium ad inquirendum parit,
Malcari de probat. 2. conclus. 949. quanto magis duorum judicialis & jurata
depositio indicium plenum & sufficiens producat, nemo non vider, Angeli
ad l. 1. §. 1. §. 1.

Sed an idem de Notario, asserente jam morituro se falsa condidisse in-
strumenta, dicendum sit? Resp. Non credi notario hæcce referenti in præju-
diciū certū, nisi in sanæ mentis & corporis, quoque demonstraverit falsita-
tem, argum. d. 3. §. 1. ff. ad S. C. de m. Syllan. juxta illud: non credimus † referenti, 5
nisi de relato constet, aut si quis C. de edendo. Gerd. de cont. & committ. stip.
cap. 1. conclus. 1. num. 5. Malcari de probat. vol. 2. conclus. 923. l. 1. asseveratio, ubi Bald.
C. de non num. pec. neque omnis moriens est S. Johannes Evangelista, gloss. in
cap. ad literas, tit. de pref. non obstat, quod vulgò dicitur: infirmitatem esse
quodam torturam spirituales, certiorēq; illam, quæ per fidiculas infligitur,
Craver. decis. 6. num. 5. add. ut confessio † infirmi non seclus, ac rei torti 6
plenum si dem faciat, Grammat. decis. 8. num. 9. Resp. à diversis infetri: Quod
enim confessio fidicularis & per tormenta expressa valeat, non tam ad assertio-
ni reorum, quam indicis precedentibus acceptum ferri debet, quæ si dicto
Notario absint, tunc minus ei fides habetur, & ridicula est aliis à morbo ad
torquem facta illatio, quæ in nullo penè possunt equiparari gradu, quod si
locus exanimandi toleraret, posset id pluribus demonstrari.

Potest nec testis in articulo mortis, confitenti se falsa deposuisse in illa vel
istâ causâ, crediur, nisi falsum insuper docuerit, argum. d. l. 3. Atqui Notarius
testis vicem gerit, imò testis dicitur, etiam si §. 1. §. 1. juxta communem theori-
am: Ergo.

Ratio potest esse utrobique, quod & Notarius, † & testes testimonia 7
sua resignantes, videntur à parte corrupti, in cuius gratiam & emolumen-
tum recantatio vergit, Felin. cap. literas, de pref. Bald. in l. generaliter, num. 2. C.
de non num. pec. Marfil. in pr. in §. diligenter, num. 117. Covar. 2. fol. 18. Alciat.
2. de pref. 4. Clot. in pr. 2. §. fin. quæst. 53. quam sententiam adhuc obtinere arbi-
trantur, Farinac. d. l. tit. 5. de indic. quæst. 46. quanquam contestes idem faci-
rent, & revocent dicta sua etiam per iuramenta coram tribunali. Quod quoq;
ante dicti nequit, siue in materia civili, siue criminali versetur: Pone enim
testes, qui in causâ criminali deposuerant, Tiriū in rixa vel tumultu populi

T i

Mayium

Mævium trucidasse ad hoc, ut Sempronius cædis auctor evaderet, jam ad mentem saniores redacti, actiq; furis infernalibus, ut resipere, verumque homicidam nominare statuant, referentes adhuc testem nondum productum, qui viderit ita actum esse, uti in contrarium deponunt. Sanè eequid obstat, ne innocens pereat? statuatur autem de vero sicario exemplum, & audiri testes pridem corruptos, & testem nondum examinatum, qui siquidem concordant, dubitari haud debet, quin diffamatus relaxandus, nominatus verò condemnandus sit, ut delicta suos teneant autores, ipsiq; tandem testes corrupti pro admisso flagitio puniantur, Bald. *conf.* 14. p. 1. Amanell. de *Clar. aquis sing.* 34. *allegans gloss. in l. omnino, C. de delat. lib.* 10. ubi dicit; Quòd lingua † falsorum testimonium huiusmodi sit perforanda, aliàs pœna falsorum testimonium in causis criminalibus, unde quis iniquè esset vel condemnatus, vel condemnandus, est ultimum supplicium, & pœna talionis, *Const. Carol. V. act.* 9 107. & refert Gylman. ex Joan. Boëm. *in lib. de Aphric. cap.* 5. in Ægyptia † perjuros indistinctè decollari, scilicet qui duplici teneantur crimine, ut qui pietatem in Deum violant, & fidem inter homines tollunt, maximum humanæ societatis vinculum, Gylman. *in tom.* 2. *Symph. in decis. Camer. pag.* 255. quo aludit *capite* 1. *de crimine falsi*, dicit enim testem falsum tribus obligari, 1. Deo, 10 cum scriptum extet: ne falsum † testimonium dicas contra proximum tuum. 2. judici, quia ipsius aures offendit, totumq; iudicium, in quo Dei præsentia viget, *l.* 13. *C. de jud.* falsò perstringit testimonio, & sceleratè fallit. 3. Parti, quam testimonio suo spoliatur bonis, fortuna, honore, fama, vita.

Cæterum in causa civili teste resipiente, nedum ob solam ejus recantationem sine aliis adminiculis productor testis punitur, vel causa confestim cadit: Ruin. *consil.* 15. *vol.* 5. Gabr. Rom. *d. conclus.* 32. 2. *lim.* cum moderamine & præscripto *d.* 1. 3. *ff. ad Syllan. ubi Roman. nu.* 2. scribit, sufficere quoque (posito casu, probari non posse id, quod *d.* 1. 3. requirit) famam & conjecturas verisimiles unà contra testem stringentes, quod tamen propter expressum textum vix potest probari, neq; enim verum est, quod speciem & imaginem præ se fert veritatis, & ut alibi traditum jure extat, nullam dubitationem invehendam † esse, ubi textus sint in terminis, Zas. *in l. mores. ff. de jurisd. & l. quidam, num.* 11. *ff. de reb. cred.* Est enim, Baldo teste, via sigillata, fundari in rextibus, *consil.* 87. p. 2. refert & sequitur Zas. *in defens. noviss.* adversus Petrum Stellam.

Nonnulli statuunt exculpationem testis vel socii criminis, ut maxime militare, & contra seiplos, & pro exculpatis, siquidem testis peccata sacerdoti confitens ante sumptionem S. Eucharistiæ exculpaverit illum, quem antea ipse detulerat & inculpaverat, Marfil. *in pr. in §. restat, num.* 12. Bursat. *consil.* 201. *num.* 148. *lib.* 2. qui aliàs in hac exculpationis materia notanter docent, Quod exculpatio regulariter profit reo, modò inculpatio retrò fuerit nuda nec

nec indiciis aliis vestita. Foller. in pr. crim. p. 3. tert. part. num. 101. Burfat. lib. 2. confil. 201. num. 14. Sed hanc regulam in capite præcedenti satis superq; enodavimus, Ergò missam eam hic faciamus; alias testem † falsum produciens¹² in causa civili causam perdit, nisi intra dies octo post attestaciones publicatas in specie renunciaverit dictis testium, Marth. de Afflict. in decis. Neapol. decis. 189. ubi Advocatos † cautelam docet, ne incidat in falsum, ut protestetur, nempe se uti nolle de positionibus, nisi in quantum testes verum dixerint. Idem decis. 189. & decis. 214. ubi ait, & Judæos † testes esse posse in contra¹⁴ cibus, & ultimis voluntatibus probandis, secus in actis judicialibus, ut indicio, quæ de testibus jure recepta sint, extendantur ad Judæos testes, Azor. in summa, C. de heret.

Sic affine est, quod de testium † exculpatione ad removendam inculpationem diximus, quando in causa civili dicitur contra instrumentum produci posse: testes, quibus id reprobetur, cum enim testis instrumentarius deponit, se non intervenisse contractui, vel rem aliter sese habere, uti instrumentum dicit, fides posteriori adhibetur testimonio, Felin. in c. cum Joannes, de fid. instrum.

Sed ad rem ut revertamur, hoc notatum esto, quod licet exculpatio non purget indicia † omnia contra reum pugnancia, præter tamen ad hoc, 16 ne super indiciis illis alius reus torqueri possit, nisi illa sint urgentissima, ut est indicium, quod ex depositione unius testis de visu deponentis, hauritur, Foll. in pr. 1. p. 3. Gomez. 3. resol. 11. quod indicium adeo potens est, ut quantum offensus exculpet reum, inde non tollatur id indicium. Quemadmodum alias vulgo dici solet, exculpationem non derogare integræ probationi, Farinac. lib. 1. tit. 5. de ind. quest. 42. num. 17. nisi in casu, ubi reus delictum confessus erat sub questione, quem deinceps socii exculpasset in tortura, cum ad probandum confessionis errorem sufficiant indicia & conjecturæ, Bald. in l. error. num. 12. C. de jur. & facti ign. tum quod confessio per contraria indicia dubia facta non patiat poenam, licet millies ratificetur, Boff. de consul. 1. 6. Mascard. de probat. 1. concl. 384. n. 5.

CAPUT LXXI.

DE INDICIIS, QUÆ EX SINGULARITATE testium descendunt.

SUMMARIA.

- | | |
|---|--|
| 1. Testium singularitas indicium parit
questionem. | 5. Admirationis qua? |
| 2. Qui testes singulares dicantur? | 6. Diversificationis qua? |
| 3. Singularitas testium quætriplex? | 7. Quomodo salvanda sint dicta testium, ne
inde singularitas sed potius indicia eruantur? |
| 4. Obstantia singularitatis qua? | 8. Singularitas idem est, quod unitas. |

Is 2

9. Singu-

9. Singularitas dolo non caret.
10. Testes mille singulares non probant.
11. Cautela Cypolla commendatur in hac parte.
12. Obstativa nedum probationem semiplenam facit, quod in aliis speciebus secus se habet.
13. In quibus casibus non attendatur singularitas?
14. Singularitas que tendit ad eundem finem, non attenditur.
15. Testes quoad substantiam facti non discordantes, non sunt singulares.
16. Confessio gemina facta absente creditore, quando probet?
17. An & quando depositio de confessione extrajudiciali facta, indicia pariat quæstionum?

1. **A**LTER indicium est, quod ex singularitate testium resultat, quanquam enim regulariter, nedum semiplenè probent testes singulares, Marfil. *consil.* 125. Dec. *consil.* 189. nu. 8. Gomez. 3. *resolut. tit. de probat. delict.* Cornel. *consil.* 37. *volum.* 1. nu. 35. dubium tamen non est, quin adminiculantibus indicis indicium quæstioni pariant, Riminald. *consil.* 7. nu. 50. lib. 1. Pazif. *consil.* 2. n. 92. vol. 4. Farin. *de test.* 3. tit. 7. *quæst.* 64. nu. 85. in 60. n. 156 un. 316. Qui vero singulares propriè dicantur testes, varii variè tradunt & describunt, Bald. in 21. *de quibus*, nu. 57. ff. *de ill.* ait, singulares testis esse testes, qui in suis depositionibus conjungi non possunt, ad unum idemq; aliquid concludenter probandum, Ferr. in *pr. in for. opp. contr. test. vers. sunt etiam*, nu. 1. ait: testem singularem esse, qui in depositione suâ contestem non habet, & quod ipse scit, alter nesciat, quod ipse vidit, alter non viderit, &c. hinc est, quod Abb. in *c. bonæ memoriæ tradit ext. de elect.* qui respectu sensus recipiendi diversimodè testificantur. Caccialup. in *l. admonendi*, n. 81. ff. *de jurejur.* dicit: testes singulares esse, quorum depositio dubia & anceps est, seq; ad esse & non esse habet juxta illud: non probat hoc esse, quod ab hoc contingit abesse.

3. Distribui vulgò solet hujusmodi singularitas testium in obstativam, adminiculativam & diversificativam.

4. Obstativa testis est, quæ in actu reiterabili, non tamen reiterato contradictionem implicat, gloss. in *c. 3. quæst.* 9. Bald. in *c. licet causam*, nu. 11. *de probat.* exemplum suppeditat historia de Susannâ, Dan. 13. ubi senes duo de delicto reiterabili, at non nisi semel commissio deponebant, cui obstabat circumstantia loci, in quâ variabant, alter enim de tiliâ, alter de pinu deponebat.

5. Adminiculativa testis est, quæ oritur non ex contrariis, sed diversis relationibus, ad unum eundemq; finem tendentibus, ut quando alter testis de famâ, alter de levitate hominis, alter de visu, alter de auditu, alter de confessione aliter atq; aliter factâ, alter de simplici atq; unicâ, quæ diversitas siquidem conciliari potest, ne in contrarietatem incidat, dictum aliud ex dicto alio confestim potest ac debet conciliari, Caccial. in *d. tr. l. admonendi*, n. 91.

6. Diversificativa testis est, cum testis de diversis actibus deponit, atq; in tempore loco, & quantitate rei discrepat, ut cum testis alter dicit, Calendis Martiis, alter idibus Maji, alter Romæ, alter Venetiis, alter 100. alter 200. esse mutuo

mutuo data. Caccialup. d. loc. quæ diversitas, quia conciliari ꝑ potest, non de-
bet omninò hæc depositio protus sine effectu esse, sed in quantum potest ju-
vari & sustineri, ut testis dictum salvetur, ne veritas sub manu perdat, Cac-
cial. d. loc. num. 96. Lanfred. de testib. n. 90. præsertim ubi locus & tempus non
est de substantia causæ. Id. in t. venerabilibus de sentent. excomm. in 6. Bald. &
Salyc. in l. fin. C. de servo. ex suo facto, vel ubi reus ipse confessus fuisset locum
& tempus, præp. in c. nihilominus n. 12. 3. quæst. 9. imò quando testis præcisè
de tempore quæritur, sufficit, quòd mentem nominet, si diei verisimiliter
oblitus sit, Præpos. d. loc. vel si quoq; per phrasin (videtur mihi illo die illud
commisissum) deponat, Tind. de testib. lib. 1. cap. 6. num. 3. Alex. consil. 149. n. 2.
lib. 5. Corn. lib. 1. consil. 92. num. 5. Ruin. consil. 69. n. 4. lib. 2. aliàs in hac diver-
sitate regulà hic canon vulgò tradit solet: Quod testes in tempore discordes,
licet factum unanimes deponant, casu, quo tempus præcisè debebat probari,
iudicium quæstioni faciant, Prosp. Farin. de testib. lib. 1. tit. 7. quæst. 64. n. 107.
Etenim quod suprà diximus, singularitas probationem plenam raro vel nun-
quam inducit, rest. in c. causam, c. bona, c. cum dilectus de accusar. ratio est, quia
singularitas ꝑ idem est, quòd unitas præ se fert, testis verò unicus non probat
per notissima. Ergò. Imò, singularitas ꝑ dolum refert, Foll. in pr. crim. in 9
verb. item, commissit fals. n. 26. atqui testes dolosi & falsi nihil probant. Ergò
neq; refert, etiam si testes mille ꝑ producantur super actu, in quo, vel circa
quem singulares repertiuntur, Dec. in c. licet causam, n. 61. de probat. Jas. in d. l.
admonendi num. 84. ff. de iur. iur. Gomez. 3. res. tit. de probat. debet n. 10. Qua-
propter ꝑ Cœpoll. hanc practicam ponit, in tr. candel. candel. 152. ut testes
productores, prius interroget & exquirat, sintne singulares, nec ne i quas si
singulares repererit, faciat potius examinari testem unum, quàm plures, quã-
doquidam tractatum sit, testes plures singulares, quàm minimum probare,
Bald. in l. i. iur. iur. C. de testib. Jafon. d. loc. num. 256. Crot. de test. p. 7. n. 318.
Rim. consil. 7. num. 23. lib. 1. Alexand. consil. 94. num. 2. pag. 6. Bald. in l. 42. ff. d. ll.
ubi dicunt, testes eorumq; a c. non pluralitate, sed concordantiâ esse pon-
deranda, quoniam testes plures singulares in oblativâ nedum ꝑ semiplenam
probationem inferant, Corne. consil. 5. 7. num. 8. lib. 1. Caccial. in d. l. admonen-
di, n. 84. ff. de iur. Quamquam nonnulli idem ad diversificativam extendant,
si nempe ejus tanta sit oppositio, ut conciliari non possit diversitas, Caccial.
d. l. 91.

Singularitas ꝑ autem non attenditur, ubi in genere, vel totum aliquod
probandum est, Felin. in c. licet, col. 6. de testib. Caccial. d. l. num. 85. prout in
possessorio iudicio Baldus & gloss. in legem ob curren, §. fin. ff. de testib. nec
materia præscriptionis, Idem Bald. in l. testium, c. 12. C. de testib. in causa servi-
tutis, Felin. in d. c. licet, probatione iurisdictionis, Caccial. in d. l. num. 84. con-
suetudinis, Bart. in l. 32. ff. de ll. num. 24. solutionis decimarum, Felin. d. c. licet,

Caccial. *d. loc.* Albert. de Ros. *in d. lob. carmen*, in exactione usurarum illicitarum, Bald. *in l. 1. n. 219. Cod. de test.* in crimine hæreseos, Bald. *in l. act. n. 4. C. de probat.* Sodomix, adulterii, stupri, testes siquidem de actibus tempore diversis deponentes, plenè probant, Alex. *consil. 13. num. 24. lib. 7.* Cravett. *d. consil. 73. n. 33.* idem in probatione famæ receptum est, Cravett. *d. consil. 73. num. 39.* & infamix facti, Bald. *in l. 1. num. 8. C. de test.* Caccial. *d. loc. n. 89* in probatione vitæ hominis, Cravett. *d. loc. num. 19.* scientiæ, Paris *consil. 57. n. 19. lib. 4.* furoris, Bart. *in l. de minori, §. plurimum nu. 24. ff. de 99. consanguinitatis*, Felin. *in d. c. licet ætatis*, Felin. ibidem probatione simulationis, Roland. à Valle *consil. 50. volum. 4. doli*, Bero. *consil. 9. num. 3. minarum*, Gram. *decis. 5. n. 14.* aditionis hereditatis, Caccial. *d. l. num. 84.* blasphemix, Crott. *consil. 7. n. 71. lib. 1.* in probatione alicujus animi voluntatis & morum, Mascard. *de probat. 1. concl. 94. n. 3.* in probatione societatis, habitationis, malæ fidei, Gabr. *de test. concl. 2. nu. 43. 44. 45.* in causis difficilis probationis, Baptist. Ferret *consil. 168. n. 11.* denique si testes sint viri nobiles & spectatæ fidei, singularitas non viciat eorum dicta, Marfil. *consil. 1. num. 71.* imò si singularitas habet adminicula, indicium torturæ facit, Alex. *consil. 100. num. 9. lib. 1.* Cov. 3. *res. 3. n. 5.* Ceph. *consil. 141. num. 12. lib. 1.* quod de diversificativa cum primis singularitate prædicari debet, nequaquam verò de obstativa, quæ ut plurimum contrarietatem inducit: contrarii verò testes nunquam probant, Bald. *in l. testium, num. 14. C. de testib. & in l. 1. C. de testam.* imò potiùs puniendi ut falsi, Aret. *consil. 71.* modò constet, uter falsum testimonium dixerit, Bosl. *in tit. de opp. contr. test. num. 13.* Porro quòd †
14 indicia uniformia attinet, ut quando contestes deponunt in causa adulterii, Titium modò petnoctasse in domo adulteræ, modò visum in lecto decumbentem, modò impudicè contrectantem adulteram, Dd. qui actus diversi, quia ad unum eundemq; finem tendunt, indicia super iis recepta non affectu singularia censerì debent, *text. in l. qui sententiam, C. de pœn.* Bald. *in c. licet causam, num. 10. de probat.* Jaf. *in l. admonendi, num. 255 ff. de jur.* Ceph. *consil. 141. num. 12 lib. 1.* Roland. à Valle *consil. 33. num. 1. lib. 2.* Mynsing. *cent. 2. observ. 10.*
15 unde & hæc juris ætiologia: testes † discordantes in verbis, in circumstantiis, in redditione rationis, in modo narrandi, siquidem concordant in substantia non dici singulares, ideoq; indicium semiplenamq; probationem inde induci, non esse ambigendum, Felin. *in d. c. licet*, Farin. *de testib. lib. 3. tit. 7. quest. 64. num. 148. 149.* adeò, ut ad probanda ipsa delicta, singularitas hujusmodi non attendatur, si testis unus deponat de delicto immediate, alter de confessione, Calcan. *consil. 111.* Cravett. *de antiq. tempor. p. 4. sect. 3. in fine*, vide Menoch. 1. *pres. 41. num. 8.* quod ipsum alii verum esse ajunt, siquidem duo contestes de confessione extrajudiciali deponunt, & unus de facti veritate, Cravett. *d. loc. num. 23.* Menoch. *d. l. 1. n. 1.* neq; refert confessionem illam una vice sive reiteratò coram duobus vel pluribus testibus factam esse, Socin. Jun. *consil. 90. n. 7. lib. 2.*

lib. 1. Paris. consil. 34. n. 90. lib. 4. uti nec movet, quod Aretin. in c. licet, nu. 19. ex. de testib. scribit, non probare testes de confessionibus diversis & diverso tempore factis deponentes, Patin. d. lib. 3. tit. 7. quest. 69. num. 132. ubi hunc articulum prolixè examinat. Resp. distinguendum esse inter res, quas reus confitetur separatim, & easdem, quò respicere videtur Aret. quod & nos dicimus: scilicet confessionem de rebus separatis separatim factis, nec ad unum eundemque scopum collinantibus, nihil probare propter summam & insignem singularitatem, cum primis non adminiculante teste de facti veritate deponente. Sic in causa civili confessio † gemina probata, licet diverso tem- 16 pore, locoq; creditore presente facta sit, probat debitum, Cravett. de antiqu. temp. p. 4. sect. sed enim, n. 24. Crot. de testib. p. 7. n. 325. concl. 8. absente creditore facta confessio, duplex vel triplex probationem non nisi semiplenam inducit, Menoch. 1. de pras. 41. num. 7. Cæpoll. consil. 3. nu. 9. Cæterum confessio una coram creditore, altera ipso absente facta & probata debitum plene probat, Johan. Baptist. Bov. de stat. praes. gl. 25. n. 9.

In causis criminalibus verò testificatio ejusmodi de confessione † ex- 17 trajudiciali separatim facta, nedum indicium questioni parit, Marfil. in l. de minori, §. plurimum, n. 115 ff. de qq. Paris. consil. 154. num. 24 lib. 4. quod intellige, si id solum appareat, neque alia adhuc concurrant indicia, etiam generalia, Felin. in pract. 2 p. 3. part. princ. verb. etsi confitebuntur, num. 2. & 3. Bosl. in n. de indic. & considerat. ante tortur. n. 21. & seqq. vide copiosè, Ludov. Carer. in pract. crim. in loc. de indic. pag. mihi 56. Idem §. qua autem, pag. 46. ubi docet quomodo testes singulares faciant indicium, licet indicium quodlibet non probetur duobus testibus. Ut cum unus testis dixerit jurato se vidisse prostratum ense eum, de cujus mortis authore quaeritur, nec verò illo ictu occisum, alter se Titium vidisse ibidem loci, ubi cædes facta dicitur, deponat, tertius, se observasse Titium portasse arma. Quartus arma fuisse rutilantia & aspersa sanguine; Quintus Titium latuisse in nemore. Sextus auditum fuisse Bombardæ sonitum, vel exclamantis vocem, &c. Fulgos. in l. fin. C. fam. hercisc. Thom. Gramm. de is. 34. n. 3. ubi & hoc, quasi paradoxum instar tradunt; quòd quanquam plures semiplenæ probationes nedum probent semiplenè, conjungantur tamen quoad indicia questionem generantia. Carer. d. pag. 46. quò spectat divulgata regula, indicia esse arbitraria, modò in verisimili radices agant, neq; diametraliter juri & sanæ rationi remoto omni affectu, opponantur. Idem pag. 45. Marfil. in d. diligenter, pract. crim. Paris. consil. 151. vol. 4. ubi ajunt, arbitrium judicis instructum esse oportere indicia sufficientibus, ne torquendo corpus hominis, hoc ipso animam subjiciat questioni, animæ & æternæ gehennæ. Porro ut quoq; singularitas ejusmodi pariat indicia, requirunt: testis scientiæ causam reddiderit sui testimonii, Salycet. in l. fin. C. de probat. Alex. consil. 35. vol. 1. n. 6.

CAPUT

CAPUT LXXII.

DE INDICIIS, QUÆ EX CONTRARIETATE
testium emergunt.

SUMMARIUM.

1. Testium contrarietas quale indicium producat?
2. Romæ statutum extat, ut testes contrarii torqueantur.
3. Qui testes contrarii dicantur?
4. An valeat testimonium, ubi alter plus, alter minus dicit?
5. Facta substantialia quæ?
6. Quæ extrinsecus accedunt ad causam, non sunt in numero substantialium.
7. Dicta testium obscura, qualiter explicanda sint?
8. Obscura depositio non probat, sed si contrarietas conciliari potest, ea saltem liberat testem à perjurio.
9. Erroris demonstratio admittitur in quavis litis parte.
10. Ratione circumstantiarum non attenditur discrepantia testis.
11. Quid si testis variet revocetq; dictum prius?
12. Testes mille singulares nihil probant, quod limitatum.
13. Non numerus sed qualitas testium spectanda est.
14. Testibus affirmantibus plus creditur, quàm negantibus, atq; paritate numeri testium.
15. Magis senioribus quàm junioribus creditur.
16. Mors supplet iuramentum & citationem.
17. Ad quid profit iudicem habere favorem?
18. Explicatur regula, magis credi duobus testibus affirmantibus quàm negantibus.

DATA testium † contrarietate, datur materia iudici inquirendi, quis reorum falsum dixerit, ait Boss. in tit. de tort. test. num. 35. in fine, & in tit. de oppos. contr. test. n. 16. Clar. in §. falsum vers. convincitur in fine, parit ergò indicium quæstioni testium contrarietas, non quoad reum, sed testes ipsos, hinc dicit, Clar. d. l. quòd iudex propter contrarietatem procedere possit vel ad capturam, quandoque etiam ad torturam, & refert Farinac. lib. 3. de test. tit. 7. quæst. 64. num. 10. Romæ statutum † observari, ut testes contrarii torqueantur: Etenim in iure tralatitium est, quòd testes contrarii & falsarii puniantur, l. qui falsò, ubi gloss. & Dd. ff. de testibus: Videndum verò, qui testes propriè contrarii dicantur? Resp. Quorum dicta se invicem destruunt, nec ulla ratione conciliari possunt, tam respectu facti principalis, quàm ejus accidentium & circumstantiarum, ut ratione rei, personæ, loci, gradus, & temporis, Bald. in l. testium, nu. 14. C. de testib. ubi ait: induci † contrarietatem testium ex decem prædicamentis, quod Farinac. d. loc. quoque adferit, remittens Lectorem ad quæstionem 64. num. 10. & segg. prout ex prædicamentis Aristotelicis jura sæpenumèrò declarantur, uti testatur Eberhard. in Top. in loc. temp. ad temp. num. 6. pag. 492. & de vis. num. 6. pag. mibi 713. Dixi contrarios esse testes, quorum dicta conciliari non posse. Unde infertur, ut siquidem

dem unus plus altero deponat, contrarietas inde non propriè profluat, ut si alter ait, se vidisse, aliter se audivisse, Alexand. *consil.* 24. *num.* 43. *lib.* 2. Dec. *consil.* 100. *num.* 4. Ruin. *consil.* 42. *num.* 5. *lib.* 2. Roland. à Valle *consil.* 33. *num.* 6. *lib.* 2. Alciat. in l. 1. §. stipulanti, *num.* 4. §. de V. O. Sed opponitur hic, quod Baldus in l. cum antiquitas, *num.* 5. C. de testib. scribit: nempe non valere dicta testimonium, quorum ¶ alter plus, alter minus deponat?

Relp. In causâ testamentaria singulari jure receptum esse, ut testes de integro testamenti tenore deponere teneantur, quod nisi fiat, præsumitur testamentum interruptis actibus non unâ vice, vel aliâ falsò à notario vel testatore conscriptum. Neq; enim solennitates per æquipollens expediuntur, nec quæ ad actum validandum præcisè requiruntur, perfunctoriè probari debent, cum nihil omittendum vel mutandum de solennibus, l. Divus. 7. ff. de test. in integr.

Quinimò si in accessoriis & appendicibus factorum discordant testes, nec contrari, nec singulares dicantur, modò in facto substantiali non sibi contradicunt & relictantur, Dec. in d. cap. licet causam, *num.* 66. ext. de probat. Alex. *consil.* 5. *num.* 10. *lib.* 1. Malcard. de probat. 2. *concl.* 856. *num.* 28. facta verò substantialia ¶ dei propriè ait, Alexand. *consil.* 45. *num.* 6. *lib.* 2. illa facta, super quibus fundata est intentio accusatoris, Gramm. *de test.* 4. *num.* 3. ait esse articulos accusatorios, vel ut nostri dicunt, libellum articulatam, quæ sententia quoque d. cap. de vera esse nequit, cum libellus ut plurimum occasiones & circumstantias delictorum describere referreque soleat ac debeat. Ut itaque, quatenus factum principale libellus narrat, verificetur illa opinio, ut Titium occidisse Marium, ex *exemplis*, quæ qualitas (delinquendi proæresis) substantialis in hac causa est. Quapropter si in libello narrentur circumstantiæ tales, si n. erat inimicitia capitalis, fama, turpitudine rei, neque in his, ait, conveniunt dicta testimonium, nedum contrarietas, quæ testimonium evacuet, vel quæ falsum reum arguat, inde elicitur, hinc est, quod aliàs vulgò dicimus: Ea, quæ extrinsecus ¶ accedunt ad causam, nō esse in numero substantialium, 6 Malcard. de probat. 3. *conclus.* 1460. *num.* 5. ubi observandum, quod testes omnino concordantes re & verbis paribus, potius suspecti & subornati dicantur, quàm testes omni exceptione majores, l. 3. ff. de testib. Enixè itaq; respiciendam judicant, ne testes contrarietatis arguat, ubi contrarietas nulla est, quæ dicta testimonium ¶ dora & obscura declarare potius tenetur, quàm cavillari, 7 a. tollendam scilicet, si fas est, omnem contrarietatem, Roland. à Valle *consil.* *num.* 24. *vol.* 3. Clar. in pr. §. falsum, *vers.* sciat tamen, & falsum à testibus amovendum, Felin. in cap. cum tu, de testib. aded, ut verba testimonium improprianda sint, Anton. de Butr. l. cap. cum tu, & modò restringenda vel amplianda per interpretationem supplicivam, d. cap. cum tu, ubi Canonista *comm. eod.* Farina. de test. lib. 3. tit. 7. *quæst.* 65. *num.* 49. Ant. de Butr. d. loc. ubi sic concilianda esse

V u

dicta

dicta testium ait, uti leges, quæ contrariari videntur, imò conciliatio ejusmodi fieri non tum debet, ubi plures sibi contradicunt testes, sed quoties duo sibi contrariantur, Alth. in cap. nostra, de testibus: Sciendum tamen, quòd, ubi
 8 concordia testium ¶ dura & difficilis est, non quidem probent testes, sed ad hunc effectum profit conciliatio, ut falsi suspicio à testibus declinetur, Ant. de Buttr. d. loc. quod secus est, si conciliata proprietas respiciat factum principale seu substantiale, & quoties causa aliàs difficilis est probationis, Farinac. d. loc. num. 82. conciliatio autem tunc potissimum admittitur, quando inter plures testes duo contestes conveniunt, Abbas in d. cap. cum tu, num. 5. nec conciliatio fit admodum remota & longè petita, incongrua & impertinens, Anchar. consil. 295. neque testium dicta ipsi reorum confessioni refragentur,
 9 Joan. Andr. in d. c. cum tu, quæ revocata non errore ¶ fuerit ante sententiam definitivam, cum error doceri possit in quavis litis parte, Dec. in cap. cum causa, num. 5. de appell.

10 Dixi ratione ¶ circumstantiarum non attendi discrepantiam testium, quod potèd nunc effectum habet, nam cum testis alter dicit: Titium ense percutsum, alter securi, non vitatur testimonium, Alex. in l. inter stipulantes, §. 1. ff. de V. O. vel si alter, defunctum in fronte, alter in alia parte corporis fuisse vulneratum, neque in hoc casu vacillant attestaciones, Bald. in l. testium, num. 15. C. de testib. vel ubi alter dicit, esse jam 6. elapsos annos, cum Titius delinqueret, alter 7. esse ait, quia 6. insunt 7. Alexand. consil. 65. lib. 2. vel si dicit alter, eadem in porticu, alter in ipsa domo factam, cum porticus sit pars domus, Bald. in l. cetera 41. §. 6. ff. de leg. 1. Sic in causa civili dicente altero teste, Titium continuò possedisse, altero id negante & referente, Titium fuisse absentem, nec continuò possedisse, quæ dicta conciliari possunt, ut dictum primi testis capiatur, prout sonat, & juxta verborum corticem, alterius de possessione ficta vel civili, quam absens retinuit, relinquens familiam domi, quò agros, vineas colat & plantet, colligat messium vel vindemiarum tempore fructus, Bart. in l. si mulieri, ff. si usufructus amitt. Farinac. de test. lib. 3. tit. 7. quest. 65. num. 255. Sed quid, si testis unus variet ¶ revocetque dictum prius? Resp. Si ratio quædamurgens appareat, cur magis primo dicto credendum sit, non attendi secundum testis dictum, licet errorem probare vellet, Dec. consil. 189. Cæpoll. consil. 60. Roland. à Valle consil. 40. lib. 1. cæterum ubi testes torqueri possunt, dictum sub torturâ prædominatur, Bart. in l. eos, num. 2. & ubi Marf. ff. ad L. Cornel. de fals. Etenim jure expeditum est, servos viles & criminosos homines, absq; torturâ in causis criminalibus fidem non facere per notissima, Aretin. in cap. per tuas, extr. de testib. quoties verò reus extra torturam delictum fuisset confessus, non tenet revocatio ejus sub quæstione facta, Bart. in l. 1. §. question. ff. de qq. quæ sententia tamen displicet, Alciat. de præf. 29. num. 11. vide Farinac. lib. 3. tit. 7. quest. 66. num. 182. pag. mibi 332.

Aliàs

Alias observatione dignum est, quod licet singularitas ita testimonio obstat,
ne mille ¶ singulares quicquam, vel nedum unus ex eisdem quicquam pro-
fit, satiusq; sic, nullum prius producere testem, quam testes centum singu-
lares, per ea quæ capite præcedenti diximus. Siquidem tamen inter conte-
stes aliquot nobiles fuerint, eminentioresq; personæ, ne ipsarum dicta peni-
tus rejiciantur. *Id. in l. ob carmen, §. fin. ff. de testib. ubi Bart. ibi ad multitudi-*
nem ¶ testium iudex non debet respicere sed ad qualitatem, quod ad Docto-
res extendit Natta consil. 317 lib. 3. Bald. in l. nemini, C. de advoc. divers. jud. nisi
tamen plebei deposuissent verisimiliora, eorumq; dicta quodammodo à sin-
gularitate & discrepantiâ possent salvari, d. l. ob carmen, Tiraquell. de revoc.
don. in præf. ad. num. 45. nec omittenda hic trita illa regula juris: Quod testi-
b. pro reo deponentibus, si numero sint pares, magis credatur, quam his,
qui pro accusatore faciunt, gloss. in cap. nostra, extr. de testibus, Roland. à Valle
consil. 57 lib. 4. ubi ait: magis credi testibus dicentibus, homicidium casu com-
missum, quam cæteris, qui de dolo & proæresi deponunt, Mascard. 1. conclus.
496. num. 3. quod Abb. in d. cap. nostra, extendit ad casum, ubi etiam testes pau-
ciores deponerent pro defensione rei, quod tamen in causa civili non proce-
dunt, in quibus hæc regula fortissimè stringit: testibus affirmantibus ¶ plus fi-
dendum, quam negantibus, præsuppositâ numeri paritate, prout in causa
dotis matrimonii, alimentorum, aliorumq; casuum favorabilium idem obti-
net, gloss. in d. cap. nostra. Porro creditur ¶ magis senioribus, quam junioribus 15
testibus, Felin. in d. cap. nostra, num. 12. Crot. de test. p. 9. num. 369. Bart. in l. cum
quid, §. in glo. ff. de reb. cred. masculis, quam feminis, Mynsing. cent. 4. observ.
38. Felin. d. l. c. Notariis, quam idiotis, gloss. in Nevell. 1. Crot. de testib. p. 9. num.
369. & magis creditur peritis, quam imperitis, Aretin. in d. cap. nostra, mor-
tuis quoque plus creditur, quam ¶ vivis, Neviz. consil. 26 num. 34 quia mors 16
supplet iuramentum & citationem per notissima, iudex autem in hisce o-
mnibus discretum se exhibeat, necesse est, ut in ambigua depositione, vel at-
testatione obscura in hæc illi lateri, unde verisimiliora & probabiliora po-
terant provenire. Quapropter bonum esse ait, hoc passu iudicem ¶ habere 17
favorabilem, Aretin. in cap. cum in, num. 18. & cap. nostra, ubi Felin. de testib.
Deinde affirmantibus plus creditur, quam negantibus, l. diem proferre, §. si
plures, ff. de arb. Bald. in l. affor, num. 11. C. de probat. Bart. in l. 1. num. 6. ff. de vent.
in specie unde communis illa theoria, plus credi duobus affirmantibus, quam
mille ¶ negantibus, Abbas in d. cap. cum in, num. 1. de test. Jason in reb. de ju 18
rejur. num. 8. Roland. à Valle consil. 91 num. 2 lib. 2. Sed hæc, ut dixi paulo antè
in passibus civilibus, non causis criminalibus procedunt, uti nec & in eo ca-
su, quoties testes de facto proprio negativè deposuissent, Pacian. de probat.
lib. 1. cap. 48. Deinde, quando affirmativa non esset ex omni arte probata, non
prævaleret dictum affirmativum, Salycet. in l. 2. c. l. antep. C. de resi. vend. Jason

consil. 81. num. 10. lib. 3. Deniq; non præponderat affirmativa quoties negativa implicitam in se haberet affirmativam Bald. in c. si quis per 30 num. 2. 2. feudor. si defendis consuevit int. dom. & vassall. Mascard. de prob. 1. concl. 70. n. 9.

CAPUT LXXIII.

DE INDICIIS, QUÆ EX INHABILITATE
testium descendunt.

SUMMARIÆ

1. Qualiter testes inhabiles indicium faciunt?
2. Non unus sed duo testes inhabiles concordantes, in facto indicium faciunt.
3. Testes omni exceptione haud majores, habentur vice uniti testis.
4. Habilitas testium ex quo tempore sit consideranda?
5. Exceptio inhabilitatis quando opponenda sit?
6. Testes semel producti dehinc reprobari non possunt.
7. Processus indiciorum summarius est, quomodo hoc accipiendum?
8. Ad reprobandos testes requiruntur probatio plena & perfecta.
9. Delicta quadam cur excepta dicantur?
10. Explicantur. l. 3. §. 6. C. de repud. & l. 5. §. 6. ff. de remilitari.
11. Testes inhabiles ad probanda dicta vel scripta, contra lesam imperatoriam maiestatem non admittuntur.
12. Testes inhabiles non ad condemnandum, sed inquirendum salutem præstant.
13. Crimina excepta perinde probantur testibus ineptis.

PORRÒ indicium quæstioni faciunt testes † inhabiles examinati, qui examinari non debebant, utpote à testimonio dicendo regulariter repulsi, quorum dicta, quia fidem integram non faciunt, pariunt tamen indicium ad torturam, Bart. in l. maritus, n. 3. ff. de qq. Felin. in c. dilecti, n. 10. de accus. Brun. de indic. p. 1. quæst. 2. num. 19. Blanc. de indic. num. 352. Farin. de test. lib. 2. tit. 6. q. 62. n. 182. pag. 225. & pag. 210. Item pag. 304. de testib. per glossam c. 1. de testib. lib. 2. tit. 6. quæst. 62. num. 182. pag. 225. & pag. 210. Item pag. 304. de testib. per gloss. c. 1. de testibus, quæ expresse vult, testes inhabiles facere præsumptionem, licet contrariam statuunt Angel. de Malef. in verbo fama publ. n. 33. Riminald. cons. 524. nu. 28. volum. 5. quorum opinio glossæ tota autoribus & sententiæ communi contraria, merito hic rejicitur, adeò, ut Felin. in c. cum dilecti, num. 14. ext. de accus. evincat testium hujusmodi depositionem, indicium sufficiens, etiam aliis indiciis acquiescentibus, inducere, Carr. in pr. in tr. de indic. §. in textu, ergo ibi testibus superatus, nu. 43. Refert verò hic non unum, sed duos † vel plures inhabiles deponere, eosq; concordare in facto, Brun. d. q. 2. num. 23. juxta illud: Quòd testes non omni exceptione majores, loco testis unius habeantur, Calcan. consil. 110. num. 5. & 6. Alexand. consil. 128. lib. 2. Sed ad quod tempus † testium habilitas restringenda sit? necessariò dicendum est, l. 3. §. dua. ff. de Carbon. edit. & l. quoniam, ff. de testib. decidunt testium habilitatem consideranda in

derandam esse juxta tempus depositionis, Bald. in l. i. n. 6. Cod. de testib. Sed
hæc in causâ actuum hæud solennium obtinent, sin actus solennes celebran-
tur, sufficit habilitas & testitura, quæ apparebat tempore actus, quanquam
dehinc inhabilis factus foret, Bart. in l. i. n. 3. C. de testam. quæ ineptitudo, seu
inhabilitas & probari debet ab adversario, qui contra testes excipit, Mascard. 4
de probat. lib. i. ancl. 26. n. 6. reservaturq; hæc probatio vel ad medium, ubi de
attestationibus publicatis disputatur, vel usq; ad finem litis, Bart. Salyc. & Dd,
c. in authent. si dicatur, n. 3. C. de testib. nisi exceptio esset quodammodo no-
toria, & in continenti probabilis, ut si de inimiciâ capitali exciperetur d. au-
thenticis, et si dicatur odiosus, &c. quæ siquidem in continenti doceri po-
test, examini sibi debet quoad hæc testes, ut generaliter jure receptum est,
ut quoties in continenti testimonium ineptitudo possit probari, examen quiescat,
Viv. in com. ap. in verb. contra testes, per d. authent. Si dicatur: ubi Bald & Sa-
lyc. Cod. de testib. c. ex parte vers. licet a. ubi Felin. & Dd. passim de testib. adeo,
ut si judex non attendat allegatam ineptitudinem, inde tanquam à gravamine
possit appellari, Abb. in d. c. ex parte de testib. In causis criminalibus verò,
circa quas hic potissimum versamur, oppositio ejusmodi vel exceptio contra
reos live ut testes, live ut malefici ipsi torquendi sint, admittitur, instante &
decretâ per questionem & torturâ, Marfil. in præn. §. diligenter nu. 83. & consil.
109. num. 15. Roland. Valle consil. 98. nu. 32. lib. 4. aliâs contra testem in pun-
cto indiciorum productum exceptio inhabilitatis ante questionem potest
opponi, cum primis siquidem ea ex parte notoria esset, pluraq; ineptitudinis
signa contra testem non militarent, ut si esset nondum perjurus, socius cri-
minis vel inimicus capitalis rei torquendi, Marfil. d. consil. 102. n. 12. Paris. con-
sil. 2. num. 83. lib. 1. Roland. consil. 3. lib. 1. post ipsam torturam atq; examen hoc
rigorosum demum admittere velle exceptiones, vel ut vulgò loquuntur, ad
finem litis reservare ineptitudinis exceptiones, ridiculum est adstruere, re sci-
licet adhuc amplius hæud integrâ existente, argum. l. 6. §. 2 ff de jur. patron. Te-
stes autem & semel admissi, qui contra ipsos tempore productionis nihil est 6
oppositum, dehinc reprobari non possunt, Salycet. & Dd. in l. si quis testib. C.
de testib. nisi sint in numero earum personarum, quarum testimonium ipso
jore est nullum, quales sunt testes excommunicati, banniti, &c. Bald. in d. l. si
quis. Ceterum testimonia patrum in causâ liberorum, uxoris pro marito,
& vice versa, fratrum pro fratre, amicorum pro amicis, Judæorum contra
Christianos ita sunt comparata, ut ex pte partium consensu admitti jure
queant gloss. in d. authent. si dicatur de testib. Marfil. in rub. de probat. n. 279. &
in l. §. ad questionem, ff. de qq. n. 28. cum quilibet renunciare possit favori pro
se introducto, per vulgata.

Sed opponi hic potest contra id, quod paulò ante diximus, testes super 7
indiciis & deponentes reprobari posse, quandoquidem causæ judiciorum as-

Vu 3

simi-

Similentur causis summariis, imò ipsum indiciorum iudicium dicatur summarium, in quo de simplici & plano debet procedi, in prolixo & largo litis velamine, iuxta ea, quæ suprà toties inculcavimus. At in causis summariis, possessorii, reprobatio testium non admittitur, Felin. *inc. veniens, num. 28. de testib. Matth. de Afflict in decis. Neapol. decis. 351. num. 2.* Menoch. *de arbit. jud. quest. lib. 2. q. 32. num. 2. & seqq.* Ergò. Resp. A separatis inferri, nam quòd testes reprobentur in puncto indiciorum, inde fit, quòd de gravamine irrecuperabili agatur, quoties homo torqueri debet, cum tortura dicatur immenior & gravior pœna abscissionis manus, in possessorio verò, si quid oscitanter intermissum, nec testes parùm idonei admissi fuerint, ut perinde gravamen aliquod accrescat ei, contra quem testes producuntur, id resarcire vel evertere possit in petitorio, Dd. *in l. is qui destinavit, ff. de R.V. & t. t. instit. de interd. d. c.* Deinde nec ἀπὸ τῶν vera est sententia, non reprobati omninò posse testes in possessorio, cum enim de magno quodam præjudicio agitur in causâ possessorii, testes omninò reprobati possunt, Menoch. *de arbit. quest. 2. q. 32. num. 6.* Sic in causâ attentatorum testes reprobantur, Matth. *de Afflict. decis. 351. num. 9.* & in causâ, ubi tertius intervenit instante executione & in casu, *l. fin. C. de edict. div. ff. ad tollend.* Menoch. *de arbit. jud. q. 1. q. 32. n. 7.*

- 8 Cæterum ubi testes † reprobandi sunt, requiritur probatio plena & perfecta, nempe ne reprobatione testium delicta occultentur, maneatque impunita, *c. 1. & ibi gloss. de except.* ubi dicitur, quòd ad reprobandos testes requirantur testes omni exceptione majores, Boër. *decis. 41. nu. 130.* vel ut Casianæ. *consil. 36 num. 1.* loquitur, testes legales, quibus lux veritatis & fides sacra assistit, id est, sine omni maculâ & suspitione, Spec. *de off. omnium jud. n. fin. §. 6.* casus verò quando inhabiles admittuntur ad probandum, sunt delicta difficilioris probationis, ut furtum, adulterium, partus suppositio, Simonia, &c. Menoch. *de arbit. jud. q. 1. lib. 2. cas. 116. & pres. lib. 1. quest. 58.* quanquam Boss. *in tit. de ind. num. 177.* hoc ipsum restringat ad causas delictorum civiliter institutas, quem sequitur Farinac. *lib. 2. de testib. tit. 6. quest. 62. n. fin.* Et si verò non pauci regulam istam indistinctè accipiunt, aded, ut crimina etiam excepta inhabilibus testibus probari posse autument, per *c. in fidei favorem, de hæret. in 6. & c. accusatus, eod.* Abbat. *in c. 1. num. 5. ext. de confess. & c. fin. de testib.* Alexand. *consil. 127. num. 19. lib. 4.* Mascard. *de probat. lib. 1. concl. 462. num. 1.*
- 9 Clar. *in pr. §. fin. quest. 24. vers. sciendum est.* Dubium tamen † non est, quin adhuc regula superior fixa & immota maneat, tametsi causæ hæreseos & criminis læsæ Majestatis humanæ inde excipiantur, quæ eandem ob causam *κατ' ἐξοχήν* excepta etiam dicuntur, Farinac. *d. l. quest. 62. n. 54.* ibi: non per hoc recedas à proposita ampliacione declaratâ tamen, ut admittatur non quoad plenam probationem, sed ad indicia tantum, &c. Quapropter † quod *l. exc. fin. ubi gloss. & Dd. ext. de test. cog. & l. 8. §. 6. Cod. de repud. & l. 5. §. 6. de remil.*

mil. *Da.* vulgò evincere satagunt, nempe quancūque veritas haberi nequeat, per testes inhabiles delicta probari posse. Quod utcūque adferitur, perpetam & insulse tamen ex locis allegatis elicitur. Quancūque enim *d.l.8. §.6.* dicatur, ut siquidem veritas aliter haberi nequeat, in causa adulterii vel læsæ Majestatis, servi, ancillæ, vel impuberes interrogari debeant, non tamen inde inferitur, E. hujusmodi testibus integrè probantur delicta. Quæ sunt separatissima, quæstione, id est, mediante tortura, erui debere (ait Imper.) veritatem, quod & nos dicimus, si per torturam servi ancillæ vel impuberes servilis conditionis per territionem torturæ rogentur, si liberi homines, domestici, affines ad probanda indicia deponant de maleficio, unde ipsi rei quæstionibus subjugentur, *l.5. §. 6. ff. de re militari ad rem* proflus nihil facit, agit enim de indicis solummodò, quæ ex vita antea acta, & moribus præteritis honestus & destrictis depromuntur, non de probandis criminibus per personas inhabiles & testes minus idoneos.

Quinimò ad delicta excepta probanda nedum sufficiunt testes inhabiles deficientibus aliis indicis, *d. c. in fides favorem de heret. in 6.* unde evincitur, quod nedum duo testes, sed plures requirantur, concurrentibus conjecturis. Ibi si ex verisimilibus conjecturis, & ex numero testimonii aut personarum tam deponentium, quàm eorum, contra quos deponitur, qualitate ac aliis circumstantiis sic testificantes falsa dicere non præsumantur.

Sic quoque non admittuntur inhabiles † ad probanda dicta vel scripta, quæ offendunt Majestatem Cæsaream, Cravett. *consil. 6. n. 1. n. 9. & seqq.* Mascard. *de probat. lib. 1. concl. 462. num. 35.* quod an in causa hæreseos, quod crimen propriè scriptis vel dictis committitur, obtineat? haud affirmo, *l. r. Cod. de heret. & Maniche. c. r. de heret. n. 6.* Deniq; *gloss. in d. c. in fidei tenet & tradit testes* † inhabiles non ad condemnandum, sed inquirendum 12 solummodò præstare, ut idcirco raro, aut nunquam crimina † excepta dire- 13 ctè probentur per testimonia personarum inhabilium, *d. gloss.* uti nec adminicula delictorum ejusmodi, ut loquuntur, per testes parùm idoneos probari posse, quoq; profiteantur, *Farrus, quæst. 62. l. 1. n. 6. de testib. pag. mibi 210.*

CAPUT LXXIV.

DE INDICIIS, QUÆ EX RELATIONE TESTIS.

de maleficio nostro commissio deponentis, descendunt.

SUMMARIA.

- | | |
|---|--|
| 1. Indiciem arripit ex relatione testis, qui de maleficio nostro commissio deponit. | 3. Testes de voce hominum deponentes, quantum probant. |
| 2. Delicta noxia sunt probationis diffidant. | 4. Explicatio argumentum à minori deductum. |
| | 5. Testis |

5. Testis de nocte deponens, rationem dicti afferre debet.

6. Testis dicens noctem fuisse illucidam, quid probet?

7. An testes compelli possint ad testimonia dicenda?

8. Qualiter Urpheda prestanda sit?

9. Testis contumax quis?

10. Quomodo testis coërceatur ad dicenda testimonia?

11. Reus testes contra se productos corrumptis, perdit causam.

12. In causa criminali corruptio indicium parit.

13. Quid si testes jurasset, nolle se testificari?

14. Quando interueniat iudex Ecclesiasticus, in causa relaxationis à juramento ad effectum agendi?

15. Clerici non testificantur in causis criminalibus.

16. Qua de causa testes torqueantur?

17. Testes inhabiles non torquentur.

18. Si alias haberi potest veritas, nunquam testes torquendi sunt.

19. Tortura testium quanta esse debeat?

20. Qua tortura modica dicatur?

21. Quaestiones ad rem presentem spectantes dubiae, breuiter deciduntur.

PORRO indicium quaestioni etiam paratur, si testis deponit de maleficio
 1. † noctu commissso, dicens, quod hominem per vocem & loquelam probè noverit, qui reus alicujus delicti, furti, homicidii, incendii, adulterii arguitur, Clar. in processu crim. §. fin. quaest. 21. vers. Sed quid si testis, neque hinc movet, quod regulariter dici solet, quoniam noctu commissa flagitia ut plurimum difficilius sint probationis, idcirco admitti ad probationem delicti † testes etiam inhabiles, gl. in l. si cum exceptione, §. in hac, ff. quod met. caus. Alexand. consil. 4. num. 6. vol. 6. Marfil. in rub. C. de prob. num. 119. Roland. consil. 7. n. 31. volum. 1. Ergo multò fortius testes idonei de voce † probabiliter deponentes, plenam fidem facient, argum. l. 21. l. 110. ff. de R. 7. Salyc. in l. 1. C. de jur. emphyt. ubi ait, argumentum à minori necessarium esse, quod nunquam fallat, c. cum in bonis, ubi Canonista ext. de elect. l. fin. C. qui et at. lib. 10. Resp. Quod antecedens sit *νεωρόμυρον*, testante Boss. de ind. c. num. 170. adeò, ut eandem vel parem fidem non faciant testes inhabiles ac habiles, & omni exceptione majores, quamtumvis pro re nata inhabilibus plus fidei hinc habeatur, quam aliàs in genere, & quovis delicti casu, Roland. à Valle consil. 3. num. 47. lib. 3. hinc idem Boss. d. l. n. 173. ait: Quod nedum testis ex omni alie habilis fidem faciat, nisi alia concurrant indicia. Si itaque nedum indicium parit depositio testis ejusmodi, qualem probationem facturi testes inhabiles? nisi versemur in delictis exceptis, ut crimine laesae Majestatis divinae vel humanae juxta decisionem, c. in fidei favorem de haeret. in 6. ut idcirco res hic redeat ad communes juris regulas, cum par ratio paria jura desideret, l. 6. §. 2. ff. de jure patron. 2. Resp. Quod argumentum à minori † ad majus non probet *πεντός*, cum enim minus, unde infertur, quodammodo à jure communi exorbitat, uti planè quoddam exorbitans est, ut testes inhabiles probent, illatio ejusmodi fallit, Eberhard. in Top. in loc. à minori, n. 4 p. 116.

5. Ut verò indicium hoc stringat, necesse est, testes † non *ἀπλῶς*, sed formaliter deponant, id est rationem dicti reddant, quod tum propriè fit, quoties

ties referunt, Lunam clarissimè illuxisse, candelas, lumina fuisse accensa, Alex. *consil.* 4. num. 7. lib. 6. Crot. *de testib.* nu. 352. Gomez. 3. *resol.* 12. rubr. *de probat.* Matil. *in rubr. C. de probat.* nu. 107. Viv. *in cōm. opin. vers. testis deponens nocte.* Mascard. *de probat.* 2. *conclus.* 1109. Burlat. *consil.* 34. nu. 6. quoniam rationem nisi cedat testis, ejus fides procius evacuatur, Clar. *in pr. crim.* §. *fin. quast.* 11. & ait Felio. *in cap. sicut.* nu. 5. *de re jud.* Quod testes sine hac ratione deponentes, ut falsarii reprobandi sint, & ut suspecti de falso puniendi, Menoch. *de arbit. qua. 2. lib. 2. cons.* 297. num. 35. quam pœnam de multâ pecuniariâ exaudivit Viv. *comment. opus. d. l. testis deponens de nocte.* Mascard. *de probat.* 2. *conclus.* 1185. num. 27. Burlat. *consil.* 34. num. 6. lib. 1.

Sed quid, si testis dicat, noctem fuisse illucidam propter lucentes 6
stellas, nivem jacentem, aëris tenuitatem, ejusq; reflexionem. Resp. Perinde esse, modò aperte constet, noctem sic comparatam fuisse, uti deponitur, quod ad circumstante indagatione expediri debet, Viv. *d. loc.* Mascard. *d. l. 2. conclus.* 1109. num. 11. prout ratio de voce delinquentis redditâ non pro navici haberi debet per ea, quæ suprà diximus, præsertim, si & visus & auditus nō concurrant, cum duo vincula fortius ligent per communia, raroque unum idemque indicium quæstionem pariat: quod toties inculcavimus, Alexand. *consil.* 14. lib. 1. *in fine.*

Sed an necesse sit ad probanda crimina occulta noctuq; commissa com- 7
pelli debeant, siquidem testimonio perhibere detestantur? Quod videtur negandum esse, propter text. *cap. super eo, ext. de testib.* prout in genere traditum esse constat nonnullis Dd. nempe testes invitos haud compellendos ad ferenda testimonia in causa criminali, Host. Abb. Bald. & Canonistæ *comm. in rubr. de testib.* Spec. *in tit. de teste*, §. *de testium compulsionem*, num. 4. Foll. *in pr. crim. cap. 8. verò. testibus diligenter examinatis*, num. 4. Bald. *in cap. delictorum*, num. 6. & Felio. *ibidem* num. 6. *ext. de test. evgend.* ubi hanc addunt rationem, quia compertum est, apud testes incidisse sæpè numero in inimicitias capitales, Foll. *d. loc.* num. 2. & periculavit, quæ rei haud convicti & dimissi testibus intenderint, *cap. cum P. ext. de accus.* at nemo tenetur se exponere periculis, cum nemo sit dominus suorum membrorum, l. *liber homo, ff. ad L. Aquil.* Ergo. Resp. Nullam esse consequentiam, cum à particulari inferatur. Quinimò idem de iudice ipso posset periculum, & quidem multò majus subtrimeri, quod ut declinetur, malumq; præcaveatur, reus in hoc casu præstare cogitur consuetam fideiurandam; eamq; datis fidei iuribus stabi- 8
lire, quæ iurpheda pro tenatâ quoque ad testes extendi potest, ac si periculum ipsis aliquod intineat, subinde specialis quædam cautio exigi. Taceo, quod necessitas testimonii dicendi sit quodammodo jure publico introducta, nempe, ne delicta maneant imponita. Unde videlicet Deus offenderetur, Respublica laderetur, materia delinquendi & corrumpendi testes sup-

- pedicaretur, bonus, præmiis afficiendus, opprimeretur, malus, pœnis multandus, in malitiâ gloriaretur, nocens absolveretur, innocens condemnaretur, *cap. delictorum, de testib. cogend. ubi Hostiens. & Dd. Innoc. in cap. i. ead. quæ sententia hætenus communior, usitatio & receptior fuit, teste Ancharan. in cap. super eo, num. 3. ext. de test. cogend. & probat eandem & rubrica, &*
- 9 totus titulus juris Canonici de testibus cogendis: adeo, ut testis ꝑ se testimonio subtrahens, ut contumax puniatur extra ordinem, Bald. *in l. presbyteri, in princ. col. fin. C. de Episc. & Cler. Felin. in cap. i. num. 5. de testib. cogend.* Si acceptam pecuniam testificari nolit, pœnâ falsi afficiatur, Bart. *in l. i. §. i. ff. de fals.*
- 10 Deinde quoque parti, pro quâ testari ꝑ detrectat, tenetur ad damna & interesse, Felin. *in d. cap. delictorum, num. 5. de testib. cogend.* Menoch. 2. *presumpt.*
- 11 *§. 5. num. 5.* Porro ꝑ reus ipse testes corrumpens vel eximens, ne testimonia contra se dicant, perdit causam. Anton. de Butt. *in c. super eo, num. 7. de testib. cogend.* in causa criminali subtractio hæc grave parit indicium ꝑ contra reum, quoniam non præsumatur causam bonam fovere, *cap. pervenit, ead. nonnulli statuunt, reum ex hoc, quod eximat testes, ne deponant contra se, gravari onere probandi innocentiam suam, Hostiens. in d. c. pervenit, n. 146.*
- 12 Sed quid, si testes ꝑ jurassent, nolle se testificari. Resp. Nihilominus teneri eos testificari, *d. cap. pervenit*, neque enim iuramentum datum iniquitatis vinculum esse debet, *cap. quantò, de jurejur. cap. i. §. quia eadem, tit. in 6.* præmissa tamen judicis sententia, quâ à iuramento hoc temerario absolva-
tur, ne inde perjurium & infamiam incidat, *argum. ord. Camer. p. 2. tit. 24.* neque ab adversario in eadem causa tanquam perjuri repellantur. Spec. *in tit. de teste, §. de test. compuls. num. 5.* servari quippe debet omne iuramentum, quod absque dispendio salutis æternæ servari potest, *cap. cum contingat, de jurejur. cap. licet, ead. in 6. authent. sacram. improb. C. si advers. vendit.* absolutio verò ejusmodi fieri debet brevi judicis manu, & sine proluxa litis tela, Felin. *in cap. i. num. 32. de jurejur.* Gail 1. *observ. 23. num. 3.* Gylman. *tom. 2. symph. in decis. Camer. pag. mih. 72. & pag. 296.* ubi statuit: Quod processus ꝑ hujusmodi etiam decernantur mediatis contra mediatos imperii. Anton. Quett. *consil. 28.* Magistratu verò contra processum, *juxta ord. Camer. d. p. 2. tit. 24.* formatum, se opponente, seq; offerente, quod stare juri velit, actorq; videatur fovere causam injustam, causa ad Ecclesiasticum judicem debet remitti, Paul. de Castro *conf. 259. vol. 2.* Gylman. *d. loc. pag. 296.*
- 13 Sed ad rem: Clerici ꝑ utrunq; testes alii testificari cogantur, immunes sunt ab ejusmodi necessitate, sive causa coram Ecclesiastico, sive seculari ventiletur, Host. *in d. c. pervenit, & in d. c. delictorum, num. 3. ext. de testib. cogend.*
- 14 Farinac. *de testib. lib. 3. tit. 8. quest. 78. nu. 199.* Quinimò necessitas ꝑ ferendi testimonii tanta est, ut si qui testes in causis delictorum exceptorum testari nolint, vel alia ratione sint falsitatis, vel societatis & conspiracyonis suspecti, quæstio-

questionibus subjugari possint, etiam si homines sint liberae, nec servilis conditionis, *l. de minore. ff. de qq. l. unius, ibi*: nisi cum facto intervenisse dicuntur, *ff. cod. Brun. de indic. p. 2 q. 1. num. 13*; ut si testes interfuille dicantur in ipsis delictorum exercitiis, ipsi verò deponant, se nihil vidisse vel audivisse, quo casu testes ejusmodi torqueri possunt, Tellaure. *decis pedem. 42. num. 3*. prout testes infames torquentur, quibus aliàs nihil fidei tribuitur, *l. ob carnem, §. sic a, ff. de test. test. criminosi*, Bald. *in l. presbyteri, num. 1. Cod. de Episc. & Cler.* Vilioris conditionis, *c. in primis, 2. quest. d. l. ob carnem, §. sic a* vacillantes, Boff. *de tort. test. num. 2* - Buci *consil. 216 num. 110*. deportati, Boff. *d. l. n. 2*. Quique se sponte offerunt testimonio dicendo, Bald. *in l. ex libero in princ. coll. 2. ff. d. c. qq.* Sic vicini, Brun. *de indic. p. 2. quest. 4*. & domestici quoque torquentur, *l. dominus, ff. locari. l. fin. C. ad L. Cornel. de sicar.* Blanc. *de ind. in l. fin. ff. de qq. n. 299*. testes verò inhabiles haud torquebuntur, Bart. *in l. i. §. divus, & §. si quis, num. 2. ff. de qq.* ubi ait: Quod ante torturam testium examinandæ sint omnes & singulae exceptiones testibus oppositæ, unde procul dubio inhabilitas † testium 17 promanabit, personæ verò graduatæ vel nobiles nullâ ratione debent torqueri, Bart. *in l. ex libero, num. 1*. Marfil. *ibidem, num. 2. ff. de quest.* tamen si testes vacillantes ab hac regula excipiat, Bart. *d. loc.* Salyc. *in l. fin. num. 6. Cod. de qq.* quod negat perinde Marfil. *d. loc.* quæ sententia quoque communior est, Boff. *de tort. test. num. 7*. In genere autem hoc observari debet, quod testes raro vel nunquam torqueantur, nisi indicia quædam fortiora stringant unâ contra eum, *l. i. ubi ad tormenta servorum, ff. de qq.* Sic quoque contra ipsos testes torquendos militare debent indicia, ut falsitatis, occultæ societatis, &c. Bart. *in d. l. i. & item Cornelio, ff. de qq. num. 2*. vel quæ potissimum hic attenduntur, indicia scientiæ, Bald. *in l. melius, n. 5. C. de qq.* & quoties veritas aliunde haberi potest, nunquam testes † torturæ traduntur, Bertrand. *consil. 153 lib. 1.* 18 tortura testium † autem debet esse modica, non aspera, & nimis diuturna, 19 nempe ut fiat per momentum, in cujus spatio orari posset pater noster, vel ave Maria, Bursat. *consil. 216 num. 115*. quem allegat Fatinac. *de test. lib. 3 tit. 8. quest. 80. num. 81*. ubi, aut in Italia testes † per spatium, credo id est, quo reci 20 dari posset Symbolum Apostolicum solere torqueri, nisi infames & criminosi ipsi testes arguantur, *d. loc. n. 82*.

Quod suprà diximus, indicium facere relationem testis, de maleficio notæ commissio, deponentis, siquidem vocem exclamantis quoque subintelleverit, &c. id locum habebit non immeritò in casibus, ubi in solitudine vel sylva densa credes fiat, testisq; de voce latronis sibi † nota, cum offenso ex- 21 stulantis, deposuerit, qui timiditate ejusdem periculi, vel interstitio adverso non potuit succurrere periclitanti, cum simili eadem sit ratio & juris dispositio, neque enim casus omnes considerari legum regulis possunt, ut idcirco à pari ad paritatem sit transcendendum, *l. 14. ff. de ll. cum primis* verò in materia

Xx 2

hac

hac indiciorum, de qua jus civile pauca, constitutio criminalis generalia saltem tradit, & ubi locum habet regula: Et quæ non prosunt singula multa juvant, Alexand. in consil. 13. in fine, lib. 1. atque hoc indicium licet sæpe fallax & ad inquisitionem formandam potius accommodatum, demum subintrat certius verisimiliusq; indicium, quo dicitur: Quod inventus in loco delicti, arguatur reus facinoris, l. 1. §. quid ergo & §. hic autem, ff. ad Syllan. Blanc. de indic. num. 300. Quin quod indicium illud sæpenumero notet ipsum referentem: Per regulam: Quod prohibere valens necem. alterius videatur criminis participatione, sceleris conscientia vix carere, Gandin. de mal. f. de pref. & in d. num. 24. Blanc. d. loc. n. 303. qua de re cap. 64. Affine est indicium, ut si testis dicat: se a longinquo vidisse, peti ense occisum ab indiciato, at non interfici. Idem Blanc. n. 302.

CAPUT LXXV.

DE INDICIIS, QUÆ EX NVTV, SIGNIS ET DEMONSTRATIONIBUS MUTI & SURDI, CÆCI, FURIOSI & EBRII ATTESTATIONE DE PROMUNTUR.

SUMMARI A.

- | | |
|---|--|
| 1. Indicium facit muti & surdi depositio. | 8. Cæcus in causa adulterii testatur. |
| 3. Valet vice vocis, scriptura muti. | 9. Furiosus suo modo quoq; testatur. |
| 3. Vitium sensus non impedit testimonium. | 10. Furiosi depositio, indicium parit. |
| 4. Muti & surdi reide contrahunt matrimonia. | 11. Mente capti testimonium, indicium parit. |
| 5. In casibus ubi testes inhabiles admittuntur, recipitur depositio muti surdi, &c. | 12. Ebrius an testetur? |
| 6. Recensentur quadam argumenta dubitandi. | 13. Ebrietas insania voluntaria est. |
| 7. Cæcus qualiter testis esse possit? | 14. Ebrius non potest contrahere vel testamentum condere, durante ebrietate. |
| | 15. An ebrius poena remissionem habeat? |

Quanquam muti † & surdi cæci regulariter non habeantur pro testibus, l. discretis, 10. C. qui test. fac. poss. l. 1. §. 4. ff. de postul. §. idem surdus iust. quibus non est permissum facere test idq; inde, quod in jure pro absentibus habeantur, l. jubemus, C. de testam. spec. de test. §. nunc tractandum, n. 17. nec vivâ voce, quod potissimum in teste requiritur, animi sensu exprimere & declarare, l. cum ab initio, ff. quom. test. aper. neque jurare possint ante depositionem, quoniam testi injurato nulla fides tribuatur, C. in nomine Domini, extra de testibus. Dubium tamen non est, quin indicium faciant ejusmodi testes per ætiologiam juris receptam & tritam: quod testes inhabiles saltem faciant indicium, Farinac. lib. 2. tit. 6. quæst. 62. lim. 3. n. 54. de opp. cont. pers. test. in tract. de testib. 1. modò testes ejusmodi sanæ, nec corruptæ sint mentis, possintq; nutu aut

ant signis probabilibus demonstrare, & significare facta super quibus inter-
rogantur. l. 65 § 3. ff. ad SC Crum. Trebell. l. 91 § 1. & 2. ff. de acquir. vel omitt. here-
dit. 1. nec utrumque vitium & surditatis & loquelæ deficientis in homine unâ
concurrant, quandoquidem jure receptum sit, valere vice ꝛ vocis scriptu-
tam, quoties mutus de rebus subauditum visumque cadentibus, deponere
possit. Marfil. in l. de minore, §. plurimum, num. 8. ff. de qq. Mascard. de prob. 3.
concl. 1318. non secus ac surdus de visu ac tactu deponere potest ac debet, Mar-
fil. 2. loc. hinc theoria illa juris. Quod testimonium non impediatur vitium ꝛ
sensus, siquidem in illam partem sensus non cadit factum, quod est in qua-
estione, d. l. de scriptis 10. arg. c. hoc videtur, 22. quest. 5. c. ego. 9. dist. c. secundum
Ecclesie, &c. §. adeo, dist. 21. ubi dicitur: nihil interesse. Undecumque petantur
testimonia, modò veritas elucescat, prout alias constitutum jure apparet, mu-
tos & surdos ꝛ posse contrahere matrimonia, l. 43. ff. de vulg. & pupill. subst. 4.
procuratores constituere, & adire hereditatem. l. 5. ff. de acq. hered.

Quamquam quoad probandum ipsum delictum muti & surdi ꝛ signa
& notus non sufficiant, nisi casus talis sublit, ubi alias testimonia inhabilium
testium recipiuntur, quæ de re supra c. 75. sed instari hic potest. 1. Arqui eadem
causæ gravitas in indiciorum materia stringit. Unde tanquam per causam in-
strumentalem ad delicta puniendâ solemus pervenire, causâ autem si non po-
tentior, certe tamen par, nec dissimilis est suo causato, hinc efficacia effectus
arguitur ex causa potissimum. Eberh. in rep. in loc. ab effectu, n. 2.

2. Si non mors naturalis ꝛ infligitur per torturam, excarnificatur ta-
men homo eo usque, ut vel sanitatē perdat sæpè numero, vel malit sæpè ipsam
subire mortem, quàm tormenta, tantosque corporis cruciatus in se admittere
& perferre, l. 1. §. 23. ibi alii tantâ sunt impatiencia, ff. de qq. hinc est, quod
vulgò dicitur torturam esse rem inhumanam & crudelem, graviolemque; utrâque
manus abscissione imò, torturam inferre præjudicium & gravamen irrepa-
rabile per notiora.

Resp. 1. Committi fallaciam causæ, neque enim indicia & quæstio-
nes propriæ causæ instrumentales sunt suppliciorum & pænæ, sed media po-
tius investigandi delicti auctorem, quod omnia indiciorum præcepta, tanquam
ad metam sibi præfixam, & finem prædestinatum deproperant.

2. Resp. Nullam consequentiam apparere, neque sequitur, quæstio
gravamen tantum, quale describitur, inducit. Ergo non admittetur mutus &
surdus in materia indiciorum, per ea quæ præmissimus, planè si publicè inter-
esse rationem ponderemus juxta gravamen, quod de contingenti inesse po-
test quæstioni, (neque enim hic nocentium ratio habetur, qui jure permit-
tente quæstioni subiguntur) profectò longè, eaque dignior, prægnantior ju-
ris ratio dicitur, ne veritas supprimatur, nec delicta maneant impunita, testes
ejusmodi non secus ac inhabiles testes quivis, si aliis reus suspectus est, neque;

sublīnt vel produci possint testes habiliores, *cap. 22. quæst. 5. c. ego, distinct. 9.* Quòd verò ad delictum ipsum probandum regulariter non admittantur, ratio est, quòd ad condemnandum reum, probationes requirantur, luce meridiana clariores, & omni exceptione majores testes, satiusque sit in re ambigua nocentem dimittere, quàm innocentem de medio tollere, juxta Decalogum: Ne occidas, &c. quinimò testes ejusmodi per scripturam deponere possē cum effectu, attestatur Farinac. *de test. lib. 2. tit. 5. quæst. 61. num. 50.* ubi subdit: qualiter notarius signa nutusq; horum testium describere, annotare & desuper domesticorum declarationes, qui signa & nutus probè indicare callent, requirere teneatur? Marfil. *in d. l. de minore*, Mascard. *de prob. d. l. 3. conclus. 1358.* Crot. *de test. num. 373. vers. secundo fallit.* ubi statuunt: mutum vel surdum de homicidio rogatum, respondere in scriptis teneri, &c. si scribere sciat, sed quæ de hisce personis jure statuta extent, eadem de cæco

7 teste ꝑ adferenda sunt, qui licet de visu non deponat, non ambigitur tamen, quin de auditu possit testimonium perhibere, *gloss. in c. testes, 3. quæst. 9. Spec. in tit. de teste, §. 1. num. 56.* ubi ait: testem cæcum in causa injuriarum cum primis testari posse, aliàs Farinac. *d. lib. 2. tit. 6. quæst. 61. opp. 10. num. 27.* existimat, cæcum, fidem integram non facere in criminalibus, sufficit itaque, si qualem qualem faciat fidem, concurrente teste habile, quod ipsum Farinac. implicite velle non obscure patet *d. loc.* Refert verò & necesse est hoc in loco, cæcum notam habere vocem, de cujus loquela deponit, *d. cap. testes 3. quæst. 9.* nec obstat, ait gloss. *in cap. nec aliqua 27. quæst. 1.* cæcum in voce posse decipi, nam & in visu decipi possumus, *cap. quomodo 31. quæst. 1. l. 1. ff. de vent. in spic. non secus ac in tactu, cap. in lectum, 34. quæst. 2.* quod Patriarchæ illi contigisse legitur, *Genes. 27.* qui benedictionem, quam primogenito destinaverat, imprudenter contulit Jacobo, & quæ alia exempla hîc possunt recenseri. Præterea cæcus sine controversia deponit de iis rebus, qui vidit ante cæcitatem ingruentem Spec. *in tit. de test. 1. §. 1. n. 56.* Felin. *in cap. præterea, num. 5. ext. de testib.* Corn. *conf. 220. num. 9. lib. 2.* quinimò in causa adulterii ꝑ quoad indicia cæcus testatur, Mascard. *de probat. conclus. 278. num. 17. lib. 1.* Sic furiosus pari

9 ratione deponit de his, qui ꝑ vidit & audivit eo momento, quo habebat intervalla dilucida, seu remissionem insanix, Spec. *d. loc. num. 88.* Campegius *de testib. reg. 114.* atque hæc depositio indicium aliquod generet, cùm inhabilis sit testis hujusmodi, quousq; furor ꝑ discontinuus ille durat, Guil. de Bened. *in cap. Raynutius, de test.* uti in indiscretis, & simplicib. idem constitutum esse apparet Spec. *de test. §. 1. num. 88.* qui ad testimonia dicenda accersiti non æquè, ac prudentiores & sagaces probant, faciunt ergo ipsorum dicta so-

10 lummodò ꝑ indicium, cùm hi quoque absentibus & dormientibus assimilentur, *argum. l. 1. §. sed furiosus, ff. de acquir. posses.* Spec. *d. loc.* Farinac. *2. tit. 6. quæst. 61. opp. 9.* de ebrio idem est judicium, cujus testimonium non magis proba-

probare videtur (si nempe ebrietas magna profundaq; fuerit, inducēs mentis & rationis exilium) quā furiosi, Bald. in l. 6. C. de dol. mal. & cap. 1. de testib. Siquidem de his, quæ tempore furoris viderat, attestetur jam sanitati restitutus, Farinae. d. loc. num. 14. ubi statuit: non transeundum esse in eorum sententiam, qui existimant furiosum, jam mentis compotem testari posse de his, quæ viderit durante furoris actu. Ratio est, quia ebrius † ab infano & furio 12
lo parum vel nihil distat, cap. vent. dist. 35. qui etiam loco absentis habetur, secundum illud:

Absentem l. edit, qui cum ebrio ligat.

Hinc Senec. in epist. ad Lucill. 83. statuit, nihil aliud esse † ebrietatem, quā 13
insaniam voluntariam, quin tamen ebrii attestatio indicium pariat, nullus dubito, Bald. in d. cap. 1. de testib. ubi evincit: quod testimonium ebrii non sit perfectum. Tiraquell. de pæn. caus. 6. num. 8. quæ ratio ita reddita efficit, ut ebrius non possit celebrare contractum, gloss. in c. unusquisq; 22. quæst. 4. cap. sane 33. quæst. 1. neque condere testamentum, Tiraquell. d. loc. contrahere nuptias seu sponsalia de præsentī, vide Dec. consil. 112. imò ebrius † non secus ac 14
furiosus pænæ remissionem habet, l. unica C. si quis Imperatori maledix. quod tamen vix observari existimarim, Tiraquell. d. loc. num. 10. ubi tamen distinguit, utrum verò industria & dolo malo quis sese inebriaverit, ut ed cordatior facinus aliquod perpetraret, quā in parte dolum ejusmodi, culpa duplici deteriorem esse ait cum Baldo in l. 1. C. unde vi, quod alludit Gail. 2. observ. pract. 110. num. 28. distinguens, inter ebrietatem & ebriositatem, ebrietatem † qui 15
dem dicit, veniam delicti, quoad pœnam ordinariam præ se ferre, ut cum quis non data opera, sed vini inexplorata vi deceptus inebriatur, ebriositatem appellat, quæ exilium mentis ex affectu & inebriandi proposito & consuetudine resultans, quæ si furorem inducat, subindeq; homo labatur in delicta, reum ordinariis legum pœnis, coercendum esse statuens, d. observ. 110. num. 8. 9. Sed tantum de indicis, quæ ex attestatione muti, surdi, cæci, furiosi, & ebrii, resultant, &c.

CAPUT LXXVI.

DE INDICIIS, QUÆ EX DEPOSITIONE
mulieris descendunt.

SUMMARIA.

- | | |
|--|---|
| 1. Testimonium mulieris indicium parit. | 6. Tutum jus est quasi lex unica. |
| 2. Explicatur c. 2. q. 1. c. 15. | 7. In delictis exceptis mulier potest esse testis. |
| 3. An mulier testari possit in causis arduis? | 8. In causa adulteri mulier testatur. |
| 4. An aperi per mulierem probanti, desiderium sit juramentum suppletorium. | 9. Quasi iudex ex officio inquisit & procedit, mulier potest esse testis. |
| 5. Explicatur l. 18. ff. de testib. | |

10. In

10. In causis capitalibus mulier omni exceptione maior dici nequit.

11. Dua vel tres foemina non probant, nisi in delictis exceptis.

12. Furtum duabus mulieribus non probatur.

13. In quibus causis civilibus nedum mu-

lier testetur?

14. In testamentis, quibus Ecclesia & pauperibus maior pars bonorum legatur, mulier potest esse testis.

15. Cum mulier jurat, ridet aër.

16. Mulieres jus accusandi non habent.

¹ Mulieris testimonium † in causa criminali indicium parere patet *per c. quoniam ext. de testib.* scilicet quæ regulariter à testimonio dicendo in causa criminali repellitur, *c. mulierem, 33. quest. 5. c. forus de V. S. Spec. in tit. de teste §. 2. num. 83. Dec. in l. 2. num. 34. ff. de R. J. Gomez. 3. resol. 12. de prob. delict. num. 13. Mascard de prob. 2. concl. 762. num. 1. Fatnac. de testib. 2. tit. 6. quest. 59. cas. 1. num. 3. & 13. Sed urgeri hic potest † maxime, c. 2. quest. 3. caus. 15. junctâ, l. 18. ff. de testib. ubi dicitur: mulierem non condemnatam, alicujus flagitii testimonium dicere posse in causa adulterii, in d. c. 2. quod expressè ad l. 18. sese refert in eoq; fundatur, ubi *ἀλλῶς* adseritur, mulierem testari posse. Quod si ita est, uti vero verius apparet, non indicium, sed plenam probationem efficit mulier † contestem habens atq; hinc est quod Abbas in *c. insinuatione, col. 2. vers.* & quod dictum est scriptum reliquit actori † suam intentionem, per mulierem probanti deferendum esse juramentum suppletorium, & dicitur in *c. super eo. ext. de testib.* quod duæ mulieres plenè probent, Dec. consil. 342. Tiraq. de ll. Connub. lib. 9. num. 74. quæ quoque in codicillis testis esse potest, in quibus non nisi testes omni exceptione majores admittuntur, *l. fin. C. de codicill.* atqui testes omni exceptione majores in criminalibus non repudiantur. Ergò. Resp. distinguendum esse, inter causas civiles & criminales. Deinde inter causas criminales sic comparatas, nempe in quibus testes recipiuntur inhabiles vel ubi probationes leviores admittuntur. Quanquam enim utrobique † & in l. 18. & quest. 3. caus. 15. dicatur, mulierem testari posse ac quidem in l. 18. quæ à contrario sensu argumentatur, quod in jure fortissimum est, teste Eberh. in *top. in loc. à contr. sens.* quem textum recenset seque in eo fundat, ut diximus, *d. quest. 3.* Quia tamen uti constat loci ejusmodi indistinctè & indefinitè loquuntur, inde nō excludi debent casus à regula illa jure excepti, cum jus † nostrum quasi lex unica sit, ut intelligamus, quod si quid uno in loco perperam & obscurè scriptum sit, id declaremus, suppleamus, vel restringamus, per locum evidentiorē, Donell. 1. *com. 1.* Cum itaq; dicimus mulierem testem agere posse, quod certum est & jure expeditum, non hoc dicimus, quasi in genere, quacunq; juris materia id verum sit, sed certo & limitato quodam respectu, quod J. Cr. Pauli sententiæ in d. l. 18. quoque consentaneum est, qui citato loco saltem in genere refert, quæ personæ ad edictum, quod de testibus est prohibitorium, ad testimonium dicendum admitterentur, &c. Quod ll. præcedentes & consequētes evincunt, & quia de muliere*

muliere nondum quaesitum, nec quicquam decisum erat. Resp. eam testari posse, ratione adiecta quia L. Julia de adulteriis eam dicat admittendam. si non sit condemnata alicuius delicti. Ergo in genere dicit eam testari posse, nequaquam vero exprimit, in causa criminali ejus testimonium admittendum esse, quam sententiam amplectitur & approbat d. *quest. 3.* quae quasi verbo tenus recenset l. 18. cui neq. quicquam addit, neq. adimit.

In hypothesei vero, quia utraq. l. tacent, videntur se remittere procul dubio alteri juris dispositioni, ubi in hypothesei agitur, quod licet jus testimonii habeat mulier in judicio, ut ait: d. l. 18. non sequatur tamen. Ergo ubi vis idem jus habet, immo *c. forus*, 10. de *V. S.* ait: natura impediri mulierem, ne testetur, quia subdit testimonium ejus varium & mutabile esse: Casus vero, ubi excipitur mulieris testimonium, est causa criminalis, d. *c. forus*, c. *mulierem*, *quest. 3.* c. 1. Spec. de *testib.* §. 1. num. 83. Vivius in *com. opin. verb. testis idonea* n. 2. Clar. in *pract. crim. quest. 24.* Bonacoll. in *com. opin. p. 1. part. 117.* Ant. Scapp. de *jur. no script. lib. 1. cap. 78. num. 1.* Mich. Grass. in *tr. com. opin. lib. 2 c. 17. §. 10.* quam sententiam esse communem, nec ab ea recedendum contra tot patrum (quos recenset) voluntatem, Farinac. in *tr. de testib. lib. 2. tit. 6. quest. 30. num. 3.* nisi in delictis exceptis, licet dispositis ubi alias testes inhabiles admittuntur, ut sunt domestici, consanguinei, impuberes, viles, pauperes, muti, surdi, &c. de quib. in capitibus aliquot precedentibus diximus, & Deo volente dehinc proximis ageamus. Ut sic secundum quid, ut in Scholis loquimur, mulier nihilominus jus testimonii ferendi habeat in causa criminali, & quia adulterium probari potest in delictis nonnunquam levioribus, testibus minus idoneis, Farinac. lib. 2. de *testib. tit. 6. quest. 61. opp. 10. num. 33.* ita non est ambigendum, quin pro re nata ad probandum hoc delictum mulier admittatur, quo sine dubio respicitur L. Julia de adulteriis, citata à Paulo in d. l. 18. quoniam & cæcus testari potest in causa adulterii, & ferre testimonium, Farinac. d. *loc. allegans* Masé. de *prob. l. concil. 27. §. num. 17.* Joan. And. in *addit. ad Spec. tit. de test. §. 1. num. 83.* ubi ait: in subsidium jura Canonica non repellere mulierem à testimonio, nempe ubi alias veritas haberi non potest, ne delicta maneant impunita, & Felin. in d. c. quoniam dicit: Communem practicam admittendi feminam in testem, habere in se æquitatem ac veritatem, siquidem veritas aliter haberi nequeat, & Jas. in l. *fin. num. 7. quib. ut indig.* statuit, in casibus ejusmodi duas feminas facere plenam probationem.

Dixi autem in delictis exceptis admitti mulierem, quod comprobatur, *c. tanta* ubi gloss. & d. d. *c. per tuam ext. de Simon;* ubi dicitur: in causa Simonie, quoddam delictum exceptum est, admitti testimonium mulieris, uti & in crimine hæreseos, læsæ Majestatis, Spec. in *tit. de test. §. num. 83.* ibi: nisi in criminibus exceptis, dicit quoq. in quibus casibus admittantur testes inhabiles, in iisdem admitti etiam feminam, evincitur id per gloss. in d. c. *quoniam testib.*

Yy

c. mulie-

c. mulierem, 33. quest. 5. Sic quoties iudex ex officio inquit, mulier in testem admittitur, gloss. in *c. tam literis, in verbo fœmina, ext. de testib. & d. c. foris, d. c. quoniam*, ubi textus expressus est, de testibus.

- Porro respondetur ad argumenta superiora dubitandi, quod sententia Abbatis & Decii juxta hanc decisionem sit accipienda, nempe ut ipsa in causa civili saltem stringat, quemadmodum in terminis ejusmodi quoq; haud obscure scribunt, & quanquam in causa civili etiam, qualis est jus codicillorum, Bronchorst. *cent. 2. misc. contr. assert. 27. in fin.* Hœnon. *qq. sen. contr. jur. civ. disp. 12. thes. 22.* mulier † omni exceptione major existimetur per *d. l. fin.* attamen in causis capitalibus, mulier omni exceptione major nunquam dici potest, Capoll. *consil. crim. 32 n. 2.* Alex. 2. *conf. 70. n. 14.* Cravett. *conf. 99.* Dec. in *d. l. 2. n. 36. de R. 7.* Cephal. *consil. 233. n. 23. lib. 2.* Roland. à Vall. *consil. 7. n. 12. lib. 1.* Anton. Scapp. in *tr. de jure non script. lib. 5. cap. 78. n. 10.* hinc est, quod in delictis probandis, duæ vel tres fœminæ † regulariter non probent, nisi ut diximus, in exceptis, Dec. *d. loc. Gand. in tr. malef. de fur. & latron. n. 7.* Angel. Ater. *conf. 71 n. 57. lib. 1.* ubi ait: furtum † duabus mulieribus non posse probari. Ergo validum indicium parit saltem attestatio fœminarum sufficiens ad torturam, per suprâ dicta, &c.
- ¹³ Quin quod nedum in quavis civili † causa fœmina admittatur ad testificandum, ut in scriptura privata, quæ testibus tribus debet subscribi, *l. 11. ubi trium vel amplius virorum subscriptiones, &c. C. qui pot. in pign. hab. ubi Bald. in verb. trium, num. 4.* Felin. in *cap. ita quorundam, num. 1. ext. de judic. Dec. in cap. quoniam contra, in 8. notab. ext. de probat.* in causa perditionis instrumentorum, Bart. in *auth. si quis, C. de edendo, & in l. 1. num. 27. ff. de reb. cred. & l. 2. §. Divus, num. 4. ff. de jure fisci, Dec. in d. c. 2. num. 14. de prob. in causa feudali, cap. 7.* ubi Hot. Schenck Baro de Tauteb. Petr. de Ravennate & Feudistæ communiter, *qui test. sint necess. ad nov. invest. prob. 2. Feud. Felin. in d. cap. quoniam, ext. de testib.* Deniq; nec in testamentis † mulier testis esse potest, §. *testes, ubi Interpp. Inst. de testam.* quanquam in testamento inter liberos condito, & ultimis voluntatibus, quibus Ecclesiæ & pauperibus major bonorum pars legatur, secus esse, non pauci arbitrentur, gloss. in *auth. quod fins, C. de testam. Bald. in l. 1. num. 9. C. de S. S. Eccles.* idemq; in testamento militis, gloss. in *d. §. testes, Campeg. de test. reg. 124. fall. 3.* Hartman. Hartman. *pract. obs. tit. 15. de test. obs. 5. & tit. 38. de codicill. observ. 1.* Hœnon. *disp. 8. ad Pandect. thes. 7. ad fin. & quoties questio subest, de ambigua vel mutata testatoris voluntate, Bald. consil. 39. num. 3. lib. 2.* Mascard. *de probat. lib. 2. concl. 763. num. 18.* Porro in causis matrimonialibus, *cap. super eo, ubi Host. & Panorm. de test.* tametsi legibus Moisaicis mulierem, ad testimonia dicenda nunquam admissa fuerit, teste Joseph. *lib. 4. antiquit. 6.* nempe propter sexus levitatem, temeritatem & promptitudinem pejerandi, hinc Imp. in *Novell. de nupt. §. quæ verò, dicit, quod mulieres*

lires facile labantur in perjuria, & Propert. lib. 2. canit:

Hæc perdit miserat, hoc perdidit ante puellas,

Quicquid iuratus ventura & unda rapit.

& Ovid. amor. Eleg. 8.

Nec si quem fallas in perjurare timere,

Sed iures æterni falsum jurare puellis

Dir quæq; concedunt.

Unde illud diverbiū Græcū: Γυναῖκες οὐκ ὄντες ἀληθεύουσιν. Cum t mulier 15
iurat, rīdet aēr. Quinquam verò hæc dicta de extrajudiciali & temeratio mu-
lierum iuramento loquantur, dubium tamen non est ob eandem causam, in-
natamq; mulieribus levitatem, & mentiendi libidinem evenisse, cur nec dum
iure civili 16 mulier testificaretur: quæ ratio & hoc effecit, ne mulie-
res regulariter ius accusandi haberent, l. 8. ff. de accus. & inscript. David Dd.
in iur. rom. 1 Bibliothec. Juriscons. verb. accusatio. tom. 160. Berlich. part. 4. conclus.
24. num. 21. Joan. Bapt. Bov. in tract. stat. præscript. pag. 19. num. 43. ibi: mulier
dignatur & reducit ad placitum, & nescit quid agat, vel ut Farinac. ait. lib. 2. de
testib. tit. 6. quæst. 59. cas. 1. num. 3. quia scēmina t est mendax, perjura, dolosa, 16
mutabilis, fragilis, varia, corruptibilis, hinc propter iudicii muliebris imbe-
cillitatem non secus ac mente captis, & impuberibus paritur eidem in pœ-
nis infligendis, Tiraquell. de pœn. causa 9. ut Plin. lib. 8. nat. hist. rem satis mirā
scribat (ait Tiraquell. de pœn. d. caus. 9. num. 2.) leonem lævientem, in viros
plus, quàm in feminas fremere, veluti, quem natura docuerit, scēminas
clementius, quàm mares esse tractandas, &c. Hæc ille.

CAPUT LXXVII.

DE INDICIIS, QUÆ EX DEPOSITIONE
consanguineorum proficiuntur.

S U M M A R I A.

- | | |
|---|--|
| 1. Depositi consanguineorum accusatoris
iudicium parit. | 9. Cognatus cogni non potest ad testimonium
dicendum contra cognatum. |
| 2. Deservitur animæ dissolutio. | 10. Admittuntur cognati ad innocentiam
probendam cognari. |
| 3. Deservitur animæ eandem revocantur. | 11. Qualiter consanguinei in causis civilibus
pro cognato testificantur. |
| 4. Narratur consuetudo quædam de pœn. | 12. Ad probandos testes non sufficiunt
consanguinei. |
| 5. Testis notabilis. | 13. An consanguineus tantam fidem faciat,
ut aperi debeat iuramentum suppleto-
riam. |
| 6. Indicia non delicta probantur testibus
consanguineis. | 14. De consanguinitate & affinitate natu-
ralibus quid iuri. |
| 7. Historia lepida de Opilione Neapolitano
confessoris. | 15. Generalis limitatio subiicitur. |
| 8. Consanguinitas depositi contra consan-
guineum officium probationum infert. | |
| 9. Testi contra se ipsum testanti omnino
credatur. | |

Yy 2

Depo-

¹ D Epositione † consanguineorum & affinium, indicium quæstioni parere non plenam probationem, docet Foller. in *pr. crim. in verb. capiat in formationem*, num. 33. *vers. secundus affectus*, Blanc, in *pr. crim. num. 13*. Men. *ch. i. de præf. q. 88. n. 19*. qui adeò extenuant hoc indicium, existimantes, magistratum vigore ejusdem non posse ad quæstionem procedere, sed saltem inde formare generalem inquisitionem, Aret. in *l. qui testamento, §. quæcunq.*, n. 6. ² *ff. de testam. Boli de opp. contr. testem*, nu. 110. referens, † Abbatem in *c. literas*, num. 9. *de præsumpt. opinantem*, posse nedum duos consanguineos accusatoris, facere indicium quæstioni sufficiens, Felin. in *d. cap. literas*, quoniam an sese aliter habeat in casibus difficilioris probationis, uti communiter statuunt Dd. referente Alb. de Rosate in *l. 6. num. 2. vers. sed nunquid isti, C. de testib. p. 3. num. 88*. Dubius sum proinde ¹. quòd periculum subornationis & falsitatis æquè in hoc passu, quàm aliàs sit subtimescendum; ut sic paritate rationis data idem jus dominetur, Bald. in *l. 15. C. de Episc. & Cler.* cum à pari causa potentia, par effectus procedat, pariumq; eadem sit natura, Eberhard. in *Top. in loc. à pari*, num. 2. ². quòd contraria sint admittere imperfectas probationes, ³ & adserere non nisi luce meridiana clariores oportere esse probationes † in causis criminalibus, quæ se invicem destrunt, nec sana ratione possunt una subsistere circa idem ad idem & eodem tempore, ut ait Philosophus: Sequetur itaque unum ex his vacillare, scilicet ad evitandam contrarietatem, cum posito uno contrariorum inesse, removeatur alterum, *l. 15. ff. de except. rei jud. l. Pomponius, §. sed & is. ff. de procur. l. 3. §. ex contrario, ff. de acquir. poss.* hinc est, quòd Judæus Christianus factus nedum testari possit contra Christianum, nec admitti ad alia officia publica, *cap. constituit, junctâ glossa 17. quæst. 4* Eberhard. in *Top. in loc. à contr. num. 2*. ratio est: Quia reliquæ naturalis contrarietatis, Græcis (*ἀντιθέτῃ*) dictæ, adhuc spirare & dominari existimentur in Judæo, *argum. d. gloss. cap. 17*. ³. Quia experientia rerum magistrata penumero comprobavit, testes consanguineos, affines & amicos, ut plurimum pejerasse, non tam vinculo necessitatis conjunctæ, quàm conspirationis facilioris in caput & perniciem proximi, cui succensent, eumq; odio clandestino persequuntur Sic in Præfectura quadam Marchiæ Brandenburg me observasse meminî, rusticos & consanguineos aliquot, quibus invadebant, movisse lites civiles, eosq; detulisse, & facinoris insimulasse † magistratui, quam suam assertionem, quò probarent, pepigisse, ut alter accusator, alter testis esset, & sic viceversa quam consuetudinē appellarunt *ein gestehenes nachbarliches Erbdicujsmodi juramenta hodie* (quod dolendum est) sunt usitatissima colonis, quibus se invicem spoliant jumentis, præsertim equis, à militibus raptis & divenditis. Ego, cum mihi idem obveniret casus, testibus tribus pro actore jurantibus, iisq; seriò & sincerè ante receptionem de perjurio ejusq; pœna divina & humana certioratis, pro reo nominatos testes pariter tres admittere nolui

reholui, absque ulteriore inquisitione, testificans magistratui, cujus erant subditi, ne admitteret testes, quodam ego perjuriam praesumerem, ille monita mea circans parum, jurata testimonia recipit, mihiq; remittit rotulum, attestaciones auctori referentem & diametro contrarias, dubius idcirco quid pronuntiandum, non tam equi & de positi causa, quia per sponsionem deponeretur summa thalerorum 10. parata, ut qui obtineret equum, lucraretur quoque depositum, quam perjuriam procul dubio commissi. Revolutis actis video testes, quoad aetatem equi dissentire, actoris testes equum aetatis 7. rei & intervenientium testes 10. annorum esse deponunt. Requiro, qui de aetate deponant, juratos & expertos viros, mandavi quoque equum deduci in pagum actoris, atque dimitti, utrumne ad villam ejus tenderet, uti aliquando in causa pari decrevit Sergius Galba Imperator, referente Suetonio *in vita ejus. lib. 1.* cum inter duos de proprietate alicujus jumenti, incertis utrinq; argumentis disceptaretur, Imperator iussit, ut ad lacum, ubi aquari solebat, involato capite duceretur, atque ibidem revelato, ejus esset, ad quem sponte sua reverteretur, &c. Sic caballo litigioso nostro ante pagum dimisso, & per aliquot plateas recta domum domini repente, nec non juxta praesepe pristinum sese sistente. Ego concepi sententiam hoc pacto: In Sachen D. contra Roman Gerden/ vund respective intervenienten Dr. S. vund dessen Consorten zu Dst/in allem Einbringen nach/ zu Recht erkannt/ daß das Pferd quæstionis emanentem D. zugchörig/ vund solches D. zu restituiren schuldig/ welches dem seine Dominiff/ so viel die eviction anreicht/ gegen den Verkäufer / wie billich/ vordhalten wird/ vund seinen die 20. Reichsthaler deponirter Vermögens Gilder/ zumal in ehliche vund wilsirliche Weiruma in Recht zulässig/ dem Kläger/ als victori/ zugleich heimgefallen/ die Antosten seinen ob bewegender Dr. sachen hinc inde compensirt. Alles von Nichts wegen. Sig. S. die 27. Julii, Anno 613.

Resp. ad 1. Quoties dicitur in casibus difficilioris probationis admitti testes inhabiles, non nitimur soli huius testimonio, sed concurrentibus indiciis, quæ verisimiliora & haud fallibilia videantur, ut idcirco periculum subornationis, adimplante verisimilitudine, satis superq; diluantur, cum primis quod in probandis iudiciis ad effectum quæstionis producenda, regula hæc sibi locum vindicet. Et quæ non profunt singula multa juvant. Uti id supra aliquoties in cap. precedentibus declaravimus.

Resp. ad 2. Non contraria esse sed compatible, vel ut Philosophus ait, diversa, quando dicimus admitti probationes imperfectas, & omni exceptione majores, vel luce meridiana clariiores. Distinguendum est enim inter indicia & delictum ipsum, indicia probari posse per testes inhabiles, vel inhabilis testis depositionem non officere iudiciis tralaticium est, aded ut quæ testimonia non sufficiant ad pœnam infligendam, illa ut plurimum ad tortu-

ram præsent. Interea manente hoc, ad probanda † delicta requiri probationes lucidissimas & perfectas, vide Alexand. *consil.* 13. *vol.* 1. *in fine.*

Resp. ad 3. A particulari inferri, unde nihil sequatur, neque enim exempla jus faciunt, *l. nemo, C. de sect.* Par exemplum est, quod refertur de pastore quodam Neapolitano, † qui cum confitendi peccata ergo, ad genua sacerdotis procubuisset, deploravit hoc, quod aliquando caleum formans, jejunii tempore ex pressurâ lactis guttas quasdam in os exilientes hausisset, sacerdos, qui mores gentis nosset, subridens cum dixisset, graviter illum deliquisse, qui quadragesimam non servasset, quasi vix nunquid aliis etiâ peccatis esset oneratus, negante pastore, rogavit, num cum aliis pastoribus quæquam peregrinum, ut mos erat illius gentis, vel transeuntem per saltus & sylvas ejus loci spoliasset aut occidisset? Sæpius, inquit ille, utraq; in re cum reliquis sum versatus, sed istud apud nos ita consuetum est, & conscientiam nostram non aggravat. Sed ad rem: Quanquam consanguineus in genere pro cognato non admittatur in testem, *c. 3. quest. 5. l. 3. ff. de testibus cap. forum de V. S.* dubium tamen non est, quin testimoniū ejusdem plenè probeat contra se ipsum, *l. si quis testibus, ff. de testib.* Dec. *consil.* 163. *nu.* 11. Cravett. *consil.* 6. *n.* 62. ratio est, quod nemo carnem propriam odisse † præsumatur. Idem *consil.* 220. *num.* 9. Farin. *de test.* 2. *tit.* 6. *quest.* 54. *n.* 79. adeo ut testi contra se ipsum deponenti, ex omni alie credatur, Socin. Jun. *consil.* 61. *num.* 19. *vers.* 5. *lib.* 2. uti & cognatus partim pro amico, partim contra † ipsum testanti, *arg. c. fraternitatis, ubi gloss. de testib. gloss. in auth. si judex, C. de Episc. & Cler.* hinc est quod cognatus † vel affinis cogi non possit ad testimonium dicendum contra cognatum, *l. 4. ff. de testib.* 2^o quod consanguinei admittantur ad probandam innocentiam rei, Spec. *in tit. de inquisit.* §. *vers. sed numquid.* *n.* 22. Alexand. *consil.* 4. *nu.* 10. *lib.* 6. Crot. *de testib.* p. 3. *num.* 80. Masc. *de prob.* 1. *concl.* 68. *nu.* 3. 3^o quod in civilibus cognati † testes instrumentarii esse queant, Alb. de Malett. Pap. *in tr. de test.* p. 1. *num.* 32. ubi hanc conclusionem habet, quod testes rogati quivis, licet consanguinei † sint ejus, ad cujus favorem recipiuntur, sufficienter probent. *gloss. in Novell. de test.* Bald. *in l. parentes, num.* 1. *C. de testib.* nisi de falsitate instrumenti vel legalitate Notarii disputetur, quo casu inhabiles & parum idonei reputantur, Cæpoll. *conscript.* 21. *num.* 6. 4^o quod ad probandas ultimas voluntates cognatorum admittantur, Campeg. *de test. reg.* 7. 6. *fall.* Philipp. Cornæ. *lib.* 2. *consil.* 298. 5^o uti in causis matrimonialibus, *gloss. in c. in summa, 3. q. 5.* Socin. Jun. *consil.* 79. *num.* 11. *lib.* 2. 6^o unde & hoc sequitur, quod cognati ad purganda indicia contra reum militancia, in testes quoq; recipi possint, Gomez. 3. *resol.* 12. *num.* 23. ubi ait: multoties se vidisse, affines examinatos fuisse ad probandam innocentiam inquisiti, Fr. Viv. *in cons. opin. verbo testes affines vers. similiter innocentia rei, &c.* nisi super indicis jam essent recepti jurati testes, ad quos reprobandos vix sufficerent testimonia † consanguineorum

rum. scilicet propter affectionem & perjuriam, Alex. *consil.* 1. *num.* 3. *lib.* 1. Viv. *d. loc. vers. quodj. procedit*, Mascard. *de prob.* 1. *concl.* 412. *num.* 8. 2. quod ad purganda iudicia admittantur contra fiscalem agentem, Bald. *in d. l. parentes, &c.* scilicet, qui de iure pœnali & odioso tractat cum alterius iactura, quapropter illius interesse non est in aliqua consideratione, ait Farin. *lib.* 2. *de testib.* 1. 6. *quest.* 51. *num.* 37. 3. quod admittantur, quoque in civilibus aliis causis, præterquam instrumentariis, vel testamentariis, Bald. *consil.* 5. *lib.* 2. Alexand. *consil.* 122. *num.* 1. *lib.* 2. Menoch. *de arb. qq.* 2. *cas.* 104. Sed an ¶ consanguineus 13 testis amicus tantam fidem faciat, ut deficiente ulteriori probatione, actor possit defectum supplere juramento, quod dicitur suppletorium? Videtur affirmandum inde, quia uti diximus, in civilibus hic testis plenè probat, Mascard. *d. loc.* sed ut sit, contraria verior vulgò creditur sententia, existimantium ad dictam affinis, consanguinei, vel amici singularis, non deferri juramentum suppletorium cum effectu juris, ratio est, quod testis ejusmodi debeat esse omnium exceptione major, Masc. *de prob.* 1. *concl.* 68. *num.* 15. atqui consanguineus omnium exceptione major nunquam dici potest, Jason. *in l. admonendi, nu.* 180. *vers. confirmo, ff. de jurejur.* Alexand. *consil.* 13. *num.* 16. & *consil.* 18. *num.* 4. *lib.* 1. Dec. *consil.* 463. *n.* 11. Crot. *de test.* pag. 4. *n.* 121. Ergo juramentum deferri non debet, quam sententiam communem esse & vulgò a Dd. receptam, attestatur Farinac. *de testib.* *d. loc.* 1. 81. *pag. rubr.* 17. *in fine & sequenti* 18. quod si tamen attestatio affinis corroboratur testimonio alterius testis parum idonei & inhabilis, secus dicendum foret, Corn. *consil.* 172. *num.* 121. *lib.* 2. ubi dicit: quod pluralitas testium stabiliat dictum testis inhabilis. Ludov. Rom. *consil.* 486. *in fine*, quia ut vulgò dicimus, duo vel plura vincula fortius ligant, hinc *gloss. in l.* 16. *ff. de prob.* & Bald. *in consil.* 30. *lib.* 2. statuunt affines & consanguineos conjecturam solummodò facere, deficientibus contestibus in civili, præter casus modò numeratos, in criminali causa iudicium quæstioni, licet testes ejusmodi de delicto immediatè deponerent, per suprà deducta, *gloss. in d. l.* 16. Crot. *de test.* p. 3. *num.* 3. Porro quod affines ¶ vel consanguineos naturales tantum 14 attinget, quinquam iura sanguinis in his quoque stringere videantur, quæ immutabilia vulgò dicuntur, adeoq; affinitas per coitum illicitum contrahatur jure Canonico, C. de illo. 1. *differentiam* ext. de illo, qui sunt g. ux. vel spons. & c. in eadem, 24. *quest.* 4. non tamen reverà & propriè affines sunt, l. non facile, 4. §. affines 3. *ff. de gradib.* §. fin. *inst. de nupt.* ubi naturales tantum & spurii (quantum inter hoc quædam quoq; sit differentie nota) dicuntur amboq; juxta veritatem glossæ:

Cui pater est populus, pater est sibi nullus, & omnis.

Cui pater est populus, non habet ille patrem.

Si amboq; sunt naturales, quomodo eis veri assignari possunt agnati, affines, consanguinei? d. l. non facile manet itaq; ipsos testari posse in causis consan-

consanguineorum, affinium, qui vulgi opinione tales creduntur esse, modò eis nihil aliud obstat, cur in genere à testimonio dicendo repellantur. Neque movet, d. c. de illo. & canones ceteri modo allegati, nempe qui gradus affinitatis admittunt saltem ad impediendum copulam carnalem, vel matrimonia inter affines ejusmodi contrahenda, quibus ne commixtiones sanguinis, ejusdemque carnis fiant, rectè conjugia ibidem inhihentur, quæ ratio, quia non stringit in casu præsentis de quo quæstio est, utiq; ergo jus diversum statuendum erit, argum. l. 32. ff. ad L. Aquil. decisioni huic magis est affine brocardicum, ut si cognatio & affinitas quidem sit inter accusatorem & testem, ea non attendatur, quoties de affectione, quæ regulariter præsumitur de cognatis, non ex omni alse constat, quando quidem experientia dicitur, sepe cognatos † sibi invicem existere inimicissimos, juxta illud:

————— Fratrum quoq; gratia rara est,

Non socer à genero, non hospes ab hospite tutus.

Ovid. in *Metamorph.* lib. 1. & Silius Itali: lib. 16. de bello punico de corbe & or sua scribens fratribus Germanis, ibi:

Concurrere animis, quantis configere par est,

Quos regni furor exagitat, multoq; cruore,

Exaciata simul portantes corda sub umbras,

Occubere pari visu per pectora adactus,

Intima descendit mucro super addita sævis,

Ultima vulneribus verba & convicia volvens,

Dirus in invitas effugit spiritus auras.

Nec manes pacem passi, nam corpora juncta,

Una cum raperet flamma rogos impius ignis,

Dissiluit, cineresq; simul jacuisse negarunt.

Sublata enim causa effectus tollitur, Eberh. in *top. in loc. ab effect. nu. 1.* Gabriel. Rom. de *testib. concl. 13. num. 13. & 31.* ubi adfert: arbitrio judicis relinquendum esse, siue affectio cognatorum affiniumve tanta, ut testimonio eorum fides sit detrahenda, qui si hoc vel illud non vano sed justo arbitrio censuerit, testis indicium plenum faciat, si solus sit atq; de delicto immediate deponat, vel semiplenum, si de affectione constet, Gabr. d. loc.

CAPUT LXXVIII.

DE INDICIIS, QUÆ EX ATTESTATIONE testium inimicorum depromuntur.

SUMMARIA.

1. Testis inimicus indicium quæstioni qualiter faciat?

2. Inimici capitalis testimonium omnino fidei expertus est.

3. Quam-

3. Quancum in genere tribuendum sit affir-
manti inimici non capitalis.

4. Inquisitione pendente, reus inimicitia
probationem offerre debet, qua durante proces-
su inquisitio suscipit.

5. In causis civilibus receptio non impedit in-
quisitionem, sed debet ad eam pertinere.

6. Inimicitia occulta solet esse intensior a-
perta.

7. Quidam hostis potest esse is, qui falsam
mactandam videtur.

8. Quid sit inimicus praesumptio statuenda.

9. An in balneis nequeat administrari
medicam, ut qui testis in balneo vulgus dicitur,
per administrandam remittitur.

10. Refutatio sententia Farinacii in hac
prima materia.

11. Farinacium tunc anxi limitat & sub-

limitat.

12. Pueri argentum vicium collecturi, id
magis magisque dissequunt.

13. An femina inimica repellatur à testi-
monio?

14. Irruibile & vindex feminarum genus
est.

15. Animi magni est, quasdam injurias
stolce pendere.

16. Testis inimicus non habet iuramentum.

17. Testimonium inimici ad torquendum,
non condemnandum sufficit.

18. Quando opponenda sit exceptio inimi-
citiæ?

19. Testis examinatus exora terminum, fa-
cit indicium.

20. Testis non examinandus quoque indi-
cium facit.

Inimicum & testem indicium quaestioni facere, tradit Bajard. *ad Clar. q. 24. 1*
num. 12. quam sententiam intelligen tam esse ait Farinac. *lib. 2. de test. tit. 6.*
q. 4. §. 3. de inimico non capitali, quoniam capitalis & hostis dictum sit o-
mnis fidelis expert, nec probationem, indicium, nec praesumptionem pro-
ducit, Bald. *consil. 36. lib. 4.* Cray. *consil. 9. num. 6.* Menoch. *de arb. ju. lib. 1. q. 28.*
num. 5. Boss. *de inquisitione. §. 2.* Catol. *de Graff. de except. c. 24. num. 18.* nisi iudex
circa inquisitionem generalem formandam occuparetur, quo casu inimici
testimonium admitti posse, refert Boss. *ad loc. num. 52.* Menoch. *de praes. q. 88.*
num. 13. ubi admonet iudicem, ut cautus sit, neque fidat nimium inimico et-
iam non capitali, quoniam & inquisitio ejusmodi, quæ soli famæ plerumque;
nisi soleat, honorem & estimationem hominis fugillet & offendant, Johan.
Baptist. Plot. *consil. crimin. 72. num. 19. lib. 1.* quapropter inquisitione instante,
reus se siliere atque probationem inimicitia offerre potest, quod dum agit, si-
lere debet inquisitio, & donec articulus huiusmodi satis superque fuerit dif-
cillus & expeditus, c. 7. *Novell. de testib.* quod paulò secus in civili & causa
se habet, exceptio enim illa non impedit examen, sed differtur ad medium,
vel finem usque processus, ut illius exceptionibus altiore indaginem re-
quirentibus, similiter familiare & consonum est, d. c. 7. *Novell. de testib.* Bart.
in l. 1. §. si quis, num. 2. ff. de q. 7. neque distinguitur, siue inimicitia illa sit aperta
siue clandestina, modò per certos actus, unde inimicitia colligitur, ea probe-
tur, Felio. *in c. quoniam, num. 3. ext. de testib.* Menoch. *de arb. q. 1. q. 28. nu. 7.*
Crat. de testib. p. 3. n. 79. Bart. *in l. 3. ff. de test.* Menoch. *§. praesumpt. 43.* ratio est,
quod inimicitia occulta & solet esse acior & intensior manifesta, ut enim
leopuli marini, qui sub aquis latent illis, qui apparent in conspectu atque emi-
nent,

7 nent, navibus multò sunt nocentiores, ita occultæ inimicitiae sub specie fal-
 8 sæ amicitiae latentes, maiora dare damna solent, Lucill. in antholog. lib. 2. Ca-
 mer. 3. med. hist. cap. 54. quinimò amicitiam fingens, cum tamen sit inimi-
 cus, peior est illo, qui adulteratam cudit monetam, quia ille in rebus, iste in
 anima fraudem committit. Idem Camer. 3. med. histor. cap. 58. Porro nec hoc
 7 distinguitur, siue † inimicitia sit occulta vel præsumpta, qualis est inter ini-
 micum & amicum inimici mei, gloss. in l. 1. §. cum patronus, in verb. cum inimi-
 cis, ff. de off. præf. urb. Crot. de test. p. 3. num. 93. quò respiciunt autores citati per
 Wilhelm. Antonii in addit. ad Andr. Kohn tract. de subseud. cap. 4. num. 94.
 8 quantumvis ad fratrem, consanguineos & domesticos inimici, † hoc exten-
 di nequeat, Crot. d. loc. prout nec amicorum huiusmodi testimonium prorsus
 nullum est, sed quemadmodum ipsius inimici non capitalis dictum saltem
 indicium generat, per suprà notata, ita fidem aliquam inimici præsumpti di-
 ctum quoq; facit, Dec. in l. consilii, ff. de reg. jur. cum primis si attestatio inimici
 fulciatur adminiculo: juxta illud: quod in genere unum indicium nunquam
 sufficiens sit quæstioni, nisi unus testis omni exceptione major deponat im-
 mediatè de ipso delicto, Roman. consil. 451. quæ extensio suspecta est, Farinac.
 d. lib. 2. tit. 6. quæst. 54. in fin. ubi hanc generalem statuit regulam, scilicet testiū
 inhabilium depositiones non juvari adminiculis, & iudicialiis, unà mili-
 tantibus, siquidem inhabilitas tanta sit, quæ in totum à testimonio repellat
 testem; atqui (ait) inimicitia est talis. Ergo, &c.

Resp. Id quidem constare per se, non autem in hypothesi, quanquam
 9 enim inhabilitas † personarum ipsum testimonium inhabile efficiat, juxta il-
 lud: qualis arbor, talis fructus, & qualia principia, talia sunt principia, l. quod
 si, §. qui mancipia, ff. de adsl. edict. dubium tamen non est, quin in casibus adæ-
 quatis & habilibus, tanquam ex subiecta materia inhabiles quodammodo
 fiant habiles, subindeq; tollatur vitium illud testi inhærens, ejusmodi casus
 10 aliquot recensuimus, & tot quoq; recenset † ipse Farinac. d. loc. immemor sui
 ipsius, dum nimis cautè & subtiliter regulas propositas limitat & sublimitat,
 11 ut tandem † maneat nihil, lectorq; dubius & anceps cedere cogatur, nō secus
 12 ac si pueri argentum † vivum collecturi, illud omnino dispergunt, ita Inter-
 pretes nimis subtiliter jura distribuentes, veritatem dissipant, & sub manu
 perdunt, Mich. Mont. lib. 3. expl. polit. cap. 13. Part. Litig. lib. 2. cap. 5. Cæterum,
 quod dicitur, testem inimicum non facere plenum testimonium, sed pro re
 13 natà saltem indicium, id in fœmina † inimica quoque verificandum esse di-
 ctitant, c. 1. an mulier, vel al. imperf. c. 2. feud. ubi Feudistæ commun. licet dica-
 tur, mulierem non diu retinere inimicitiam, gloss. in cap. 1. §. notandum, eod. de
 his, qui feud. dar. poss. quod ἀπὸ τῶς dici nequit, præsertim quoad actus judicia-
 les, Farinac. lib. de testib. tit. 6. quæst. 53. num. 4. ibi: item procedit quoad actus
 extrinsecos, utpote incedere cum armis, vindictam & cæteros viriles actus
 facere,

facere, secus quoad odiū & rancorem animi, qui ita bene. & forsan plus cadit in feminam, quam masculū, &c. hinc irritabile † & vindex mulierum genus, 14 partim ob rationis inopiam partim ob animi humilitatem, nam vero verius est, ipsius magnitudinis esse aliud proprium, injurias omnes non cedere, sed quidam † negligere, nec homines quosvis dignari ita sua, juxta illud Lucani:

Non dignus Caesaris ira.

Erasmus *Chyl. 4. cens. 7. c. 27.* ait. Hebræorum sententias negare, ullam iram ira muliebri atrociorē esse. Idem *eod. loco*, formidabile animal mulier, cum ad sexus vitium accedit senectus, canis irritatus tantum oblatrat, interdum sunt instructæ malis artibus, veneficiis, & incantamentis, hinc Juvenal. *in Satyr. 6.*

————— *quoties facit ira nocentem.*

*Hunc sexum & rabie jecur incendente feruntur,
Precipites, ut saxa iugis, abrupta quibus, mans
Subrahitur, livor, latens pendente recidit.*

Alias notandum est: quod testis inimicus † accusandi ius & potestatem 16 non habeat. *Farrac. d. loc. num. 6.* quo vulgatum illud pertinet, si accusare sufficit, equis innocens erit? *Cuntad. Harb. in tract. de inq. in caus. crim. jurid. assist. in prohem. num. 5. ibiq. Anonym. in not.* Idem de denunciatore dicendum esse nemo ambigit, proinde quoque in exceptis delictis inimicus a testimonio repellitur, *cap. per tuas, ext. de simon. quod hic singulare est, & exorbitant ab omni pene casu, ubi testis inhabilis admittitur in exceptis, Gomez. 4. resol. 12. de prob. delict. num. 14. Menoch. de arb. qq. lib. 1. quest. 28. num. 2. Claros in pr. crim. quest. 24. versatim quero, 136. perinde in criminibus difficilioris probationis obtinet, l. consensu, C. de repud. l. 5. §. 6. ff. de re mil. sed hæc quantum ad probationem inferendam, secus ad indicia, de quibus inimicus deponit, & fidem ceteris patibus facit, Craver. *consil. 99. num. 10. Alexand. consil. 94. lib. 6. Corn. consil. 172 num. 20. lib. 2. Dec. consil. 85. num. 20.* ubi assentunt juri autestatione in inimici per testimonia viri, fidei præstantissima, & omni exceptione majoris, & sic non sufficit (*ajunt*) contestem esse fidei ordinarię, *Dec. consil. 85. Craver. d. consil. 99. num. 10.* datur itaque casus, quo recipitur testimonium † testis inimici, sed quoad indicia tantum, non ultra, 17 Gabr. Rom. *de test. cunct. 5. num. 10. & num. 12.* ubi dicit: suppleri dicta inimicorum ex magna fide contestis, ad torquendum, non condemnandum, & quinquam, ut supra diximus, testis defectus examinari debeat sub medio vel fine processus, *Novell. de test. cap. 7.* non ambigitur tamen, exceptionem inhabilitatis opponendam esse tempore productionis testium, *Anchar. inc. ex parte, num. 6. ext. de testib. nisi lite jam deducta & pene absoluta reus expertus sit inhabilitatem testis, quo casu exceptio † ejusmodi quocunque tempo-* 18*

Zz 2

re, qua-

re, quavisq; processus parte, potest efficaciter opponi, *cap. presentium, eod. modò ante publicationem id fiat, Menoch. de arb. qq. lib. 2. cas. 229.* ceterum Novellam de testibus in hoc quoque non obstat, ut usus, quoniam exceptio criminis publici, excommunicationis contra testem statim, quo opponitur, etiam sub ingressu litis debet determinari, *cap. ex parte, ubi Canonista, ext. de testib. Bart. & Alexand. in authent. si testis, C. de testib.* quod ipsum quoq; de inimicitia capitali testi opposita affirmat *d. authent. si testis, ibi*: si verò dicatur, odiosus (*testis*) ex lite criminis inter eos motus & hoc apparuerit, non antè audiatur, quàm de crimine judicetur, &c. Item, quoties testes reprobatorii sint senes & valetudinarii, ut metus subit eos ad finem processus non supervicturos, Anchar. *in d. c. ex parte*, testes verò ejusmodi examinati, cum examinari non debebant, non probationem, sed indicium faciunt, Felix *in cap. cum delicti, n. 8. ext. de accus. Marfil. in l. 1. §. Divus, num. 1. ff. d. qq. & in pract. §. delicti, n. 141 & Bart. in l. 1. C. de app. recip. ait*, testem examinatum ¶ extra terminum facere indicium, Farinac. *lib. 2. de test. tit. 6. quest. 62. pag. 226* Imò testes, qui propter reverentiam non debebant examinari, ut pater, patronus, dominus, non probationem, sed indicium faciunt, *l. 1. §. Divus & l. maritus, ff. de qq. sic propter ætatem vel sexum non examinandi indicium ¶ pariunt, Bart. in d. l. maritus, n. 3.* item non interrogandi, si interrogati fuerint, indicium inferunt, Felix *d. cap. delicti, n. 10. de accus.* denique si certus numerus testium de jure in quapiam causa requiratur, isq; non integer fuerit examinatus, indicium non probatio sequitur, Bald. *in l. cum citra 15. in fine, C. de jure dot. Marfil. in sing. sing. 198.*

CAPUT LXXIX.

DE INDICIIS, QUÆ EX DUBIA ET OBSCURA
testium depositione emergunt.

SUMMARIUM.

1. Testis depositio obscura & ambigua, indicium facit.
2. Testis per verbum, credo, deponens, nihil probat.
3. Quod si testis dicat se certò credere?
4. Si testes verbo, credo, concludentem rationem adjicit, depositio iusta est.
5. Testis sine ratione deponens, pecus est non homo.
6. Aliàs testis addendo vel detrahendo aliquid testimonio suo, totum testimonium corrumpit.
7. Dubium per dubium non probatur.
8. Innocentiarei probatur per verba, credo, aliq; verba ambigua.
9. Filiatio probatur testimonio credulitatis.
10. Verbum, dubito, nihil quoq; importat.
11. Testimonium ambiguum vel credulitatis concurrentibus indicis, indicium parit quæstioni sufficiens.
12. Testis super equivoco interrogatus, sese accurate declarare debet.
13. Testis articulum manifestum depositione sua obscurans, puniendus est, ut falsarius.
14. Recensentur casus notatu digni, ubi testis

*si non regatur videtur reddere rationem dicti
sim facti, testes reddere rationem debent etiam
non regari.*

15. De m. que pascit iure iure & par-

Porro quod testis 7 inhabilitas deroget ejuldem fidei, extra omnem dubi-
tationis aleam libim apparet per retro adducta, unde non probatio, sed in-
dictum exornitur, quia etiam testis habilis depositio obscura & ambigua indi-
cium solummodo parit, Campeg. *de testib. reg. 209. fol. 5. Jaf. in rub. ff. de iure-*
jur. vers. 7. Bald. de prob. 3. concl. 13. n. 22.

Obscura autem & ambigua testis depositio est, quæ plures & diversos
continet intellectus, ut si quidem deponit per verba, credo, videtur, dubito,
nisi fallor, si bene meminerim, fortasse, salva veritate, circa respectum tempo-
ris, aut vel plus vel ultra, &c. Si per, credo, deponit, regulariter nihil 7 de-
ponit testis, gloss. in l. 2. §. pen. ff. de ag. plur. arcend. c. quoties, ext. de testib. Ma-
leard. *de probat. concl. 458. Bald. consil. 19. n. 2. vol. 5. Marfil. consil. 4. num. 9. ubi:*
deponens de credulitate, non est verus testis, ratio est, quia testis per sensum
corporeum de facto debet referre. l. 4. §. 18. C. de testib. l. 14. in fine. ff. de testam.
comptimus in causa criminali, Bosl. de opp. contr. test. num. 45. Novella 90. ubi
Cujat. in exposi. ubi de necessitate dictum testis concludere debet, c. in præ-
sentia, extr. de probat. in non hoc, C. unde cognati, adeo ut si testis 7 dicat: se fir-
miter & certo credere, rem ita se habere uti refert, nihil prestare censetur,
Jafon d. rub. ff. de iurejur. num. 2. quanquam Campeg. de testib. reg. 109. 18.
fall. opinetur, magis esse, ut credamus hinc testi, cumptimus si adjiciat
dicto suo, verba hæc, ita esse rem, ita se habere. Sed utrum sit, res in idem re-
cidit, permansente credulitate, quocunque colore credulitas explanetur, Jaf.
d. loc. secus est, si utatur testis verbo, credo, adjiciatq; hæc, quia vidi, andivi,
hæc ad, ectio profecto stringit, quis rationem habet concludentem, Dec. in
l. 1. num. 1. ff. de reb. cred. Capoll. caut. 41. Jafon d. loc. num. 6. vers. 4. & in l. 1.
num. 25. ff. de 7. & 7. quomodo testis 7 per, credo, probat, contra producentem, 4
ita Jafon d. rub. 9. num. 9. statuit: quod comprobari nequit, inde 1. quod testis
de credulitate deponens, necdum nomen testis mereatur, gl. ff. in l. 2. §. pen. in
verbo meminerim ff. de ag. & ag. plur. arcend. l. testum, Cod. de testib. c. quoties
ubi Felin. & Dd. com. extr. de testib. Bosl. de opp. contra test. n. 43. Marfil. sing. 19.
& consil. 4. num. 10. hinc singulare estatum hoc, quod testis 7 sine ratione de-
ponens, pecus non homo censendus sit, Bald. in l. edira, C. de edendo. Alexand.
consil. 59. lib. 6. Cyn. & Dd. in d. l. 18. C. de testib. 2. quod æquè præstet, non ag-
gravari producetem informi & reprobara testis depositione, quam reus ipse,
quia æqualitas in judiciis est tenenda, neq; quisque probatione legitima &
sufficiens haud convictus condemnari debet, l. 1. ff. & Cod. de prob. 3. in tan-
tum, ut testis 7 adiciendo vel detrahendo non nihil dictis suis, totam deposi-
tionem vitiet, c. pura, §. simplex, 3. q. 9. Jacob. de Arena. in l. 1. §. si quis ita, n. 3.

Z z 3

ff. de

ff. de V. O. ratio est, quia pura & simplex, ut canon loquitur, esse debet de-
positio, quam dubia autem ancepsque sit attestatio in credulitate fundata, nemo
non videt, siue interrogatoriis, siue motu proprio, vel officio iudicis perqui-
7 situs testis deponat per, credo, contra producentem, hinc illud: dubium ꝑ per
æquè dubium haud probari, d. c. pura, 3. quest. 9. Sed quia defensionis & in-
nocentiae ꝑ materia suos fautores merito sibi agglutinat, rectius placuit, pro-
bari innocentiam per verba testis, credo, videtur, &c. Felin. in c. quoties, n. 18.
ext. de test. Jason. d. loc. n. 7. & in l. 3. num. 4. ff. de ꝑ. & ꝑ. Marfil. in rub. de probat.
num. 14. Dec. consil. 469. num. 9. Gilhauf. in sua arbor. jud. crim. c. 6 part. 1. §. 24.
num. 4. Anonym. in not. ad tr. crim. Conrad. Mart. de inquisit. jurid. inst. concl. 6.
num. 12. vers. vel de credulitate. Bursat. consil. 273. num. 12. lib. 3. ubi ait: quod ad
8 probandam defensionem obscura dubiaq; admittatur probatio, quemadmo-
dum & filiatio ꝑ testimonio credulitatis probatur, Abb. in d. c. quoties de testi-
bus matrimonium, Jason. d. l. num. 5. Marf. in rub. de prob. num. 11. Socin. reg. 429.
fall. 1. adulterium, ut si testes dicant, vidisse se adulterante unâ in lecto decum-
bentes, nudos, & petulcos, unde adulterii præsumptio exoritur, Anton. de
Burr. in c. quoties, num. 12. & Felin. ibidem, num. 10. de test. in causa probandæ
ætatis, Bart. in l. de ætate, num. 70. ff. de minor. relationis de arte vel peritiâ, Fe-
lin. in d. c. quoties, probando valore alicuius rei, Mascard. de prob. 1. concl. 1363.
num. 11.

Porro qui testes per verbum (videtur) deponit, perinde nihil probat,
Felinus in c. de cetero, num. 51. de homicid. Alexand. consil. 15. n. 5. vol. 1. nisi testi-
monia ita essent comparata, ut discursum rationis requirent, ut si testes de va-
lore & bonitate rei, Felin. in d. c. quoties, num. 12. vel de tempore longævo de-
ponant, Bart. in l. quod tamen, si si arbiter, ff. de arbit.

9 Præterea si per ꝑ verbum (dubito) testis respondet, similiter nihil pro-
bat, cum ignorans & dubitans jure æquiparentur, l. fin. C. de cond. indeb. l. fin. §.
fin. C. de furt. Wilhelm. Antonii de rescript. morat. conclus. 25. num. 8 Idem est,
si per (ni fallor,) testificatur, Jas. in l. 1. n. 13. ff. de ꝑ. & ꝑ. Felin. in d. c. quoties
(per fortè) Jason. d. l. 1. num. 27. (si benè meminero,) Corn. consil. 94. num. 4.
lib. 3. sic qui testes concludit dicta sua per verbum (salvâ veritate) Alexand.
consil. 92. lib. 4. num. 2. plus vel ultra, propter incertitudinem nihil probat, Viv.
opin. com. 963 n. 7. Roland. à Valle consil. 57. n. 27. lib. 1.

De hisce, aliisve formulis dubitandi hæc generalis statuatur maxima,
ut quibus in terminis recensuimus dubitativa vel creditiva testis adsertio fi-
dem plenam non facit, pariât tamen indicium concurrentibus adminiculis,
quæstioni sufficiens, Campeg. de test. reg. 209. fall. 5. Jason. in d. rub. de jurejur.
10 num. 9. vers. 7. Mascard. de prob. 3. concl. 136 num. 22. ubi indicium ꝑ hoc appel-
lant efficacissimum, raro tamen vel nunquam solum atque unicum, tortu-
atam pariens. Campeg. d. loc. absit indubitatum ꝑ id dici posse nisi rationem
quandam

quandam annexam habeat, quæ nō nihil conclusionis infert, Aret. in d. c. quod-
am. c. 10. c. 1. seqq. Cynan d. l. testium. C. de testib. num. 9. indubitatum indicium
vulgò dicitur, quod fundatam intentionem habet in iure, vel præsumptione
iuris, unde reum condemnari atq; ob indicia urgentia denuò torqueri, si pri-
mò questio non expresse sit confessio, etiam si nova non supervenerint
indicia, statuit Eberh. in rep. in prohem. num. 8. allegans Paul. de Cast. Alexand.
pluresq; DD. alios. Sed ut sit, quod præsumptiones legum attinet, ipsæ
sua habent in iure determinationem, & potius dicuntur probationes, quàm
præsumptiones & indicia, de quibus supra egimus c. 16. indicia urgentia verò
tantum operari, ut reus bis torqueri debeat, siquidem sub questione primà
confiteri nollet, videtur reluctari communibus juris regulis, quibus placuit
questionem rigorosa indicia, quavis ratione, contra diffamatum deducta, pur-
gari probata evacuari, & in nihilum redigi, per Dd. in l. 18. §. 1. ff. de qq. su-
pra cap. 10.

Ceterum testis super æquivoco interrogatus non seipsum ꝑ declarans, 12
pro obscuro habetur, & rejicitur illius testimonium, Lanfranc. de testib. n. 91.
versus hinc c. 1. §. 1. Testis autem articulum manifestū, de quo interrogatur, de-
positione sua obsecrans, & quasi falsificans, punitur, Abb. in cap. cum causam,
num. 6. de testib. sic qui ꝑ testis dolo, rationem, quam reddere tenebatur, sub-
ticens alioq; modo & pacto veritatem suppressens, falsi tenetur, Tindar. lib. 1.
cap. 11. num. 17. Abbas d. loc. ubi attestatur, testem sine ratione deponentem,
necum indicium facere, adeò, ut testis de fama vel infamia deponentem,
rationem ultrò reddens dicti indicium quoq; non pariat, Abbas d. loc. Cam-
peg. num. 6. col. 1. Felin. in d. cap. causam. Idem de notario asserunt, Abb. d. loc.
Campeg. de test. reg. 192. fall. 18. de interelle probando, l. 1. ubi Bald. de sentent.
quæ pro eo, quod interest, consuetudine, Malcard. de probat. 3. concl. 1369. num. 9.
motuo, Curt. jun. in l. 1. num. 27. ff. de reb. cred. ebrietate ꝑ vel futuro, Bald. in l. 14
solum. C. de testib. Curt. d. l. 1. Spec. in tit. de test. §. nunc tractandum, nu. 25. Boff.
in tit. de opp. contr. test. num. 77. in probatione adulterii, Bald. d. loc. inimici-
niz, Bald. d. loc. valote rei alterius, Lanfr. de testib. diligentia vel negligentia
hominis, Bart. consil. 73. Salycet. d. loc. iracundiā, aliisq; humanis affectibus,
Spec. d. loc. num. 25. doctrinā & eruditione hominis, Sichard. in d. l. solum nu. 4.
probanda stipulatione, Abb. in cap. sitat, nu. 19. ext. de re jud. turbatione pos-
sessionis, Abb. in d. cap. cum causam, num. 6. de testib. jurisdictione & decimis,
Abb. d. loc. num. 46. Campeg. de testib. reg. 192. fall. 20. Gomez. 3. resol. 12. rubr.
de probat. vi illata, Socin. reg. 401. fall. sit. ætate hominis, Alex. consil. c. 29. n. 1.
lib. 7. probanda consanguinitate, Dec. consil. 514. num. 2. probando dolo, Bert.
consil. 107. lib. 1. hæresi, Alexand. consil. 15. num. 6. lib. 1. morte hominis. Rimin.
consil. 34. confinis probandis, Bald. consil. 286. num. 1. lib. 2. probanda habi-
tatione, usufructu, & perceptione fructuum, Viv. commun. opin. 898. num. 9.
deterio-

deterioratione & perditione alicujus rei, Lanfr. *de test. nu.* 20. tenore & clausulis instrumentorum, Campeg. *d. loc. reg.* 192. fall. 13. comparatione literarum, Campeg. *d. loc. num.* 19. & denique improbanda hypothea, Nell. *de test. num.* 134. in quibus casibus enumeratis, testis haud rogatus rationem dicti sui reddere tenetur, quod si non fecerit, non modo obscura evadit ejus depositio, sed si plures quoque testes idem sine ratione adferrent, inde indicium urgens haud nasceretur; ubi communis hæc tenenda est regula, quod quæ
 15 juris † partim sunt, & juxta facti, de iis testes rationem reddere teneantur, etiam non rogati, Curt. *in d. l. 1. num.* 27. ff. *de reb. cred.* ubi dicit: inde teneri testem reddere rationem super mutuo, quia contractus mutui, quid juris est, & potius sub judicium intellectus, quam sensum corporeum cadat, Bart. *in d. l. 4. num.* 2. vers. *hinc opinor*, C. *de testib.* Viv. *commun. opin.* 898. num. 2. vers. *verbi gratia*, si deponeret sub mutuo, Mascard. *de prob.* 3. concl. 1369. & licet Felin. *d. c. ob causam*, dissentire videatur, si tamen de numeratione reali, quam contractu mutui ea, quæ proponit, accipimus, res clara & haud controversa evadit.

CAPUT LXXX.

DE INDICIIS, QUÆ EX ATTESTATIONE DE
auditu descendunt.

SUMMARI A.

- | | |
|---|---|
| 1. Testes duo de auditu alieno deponentes, indicium faciunt. | 9. Quæ probatio auditus in causa civili plenè probat, in criminali saltem indicium generat. |
| 2. Quando testis de auditu probet? | 10. Confessio auditæ extrajudicialis testimonium plenè probat. |
| 3. Delicta occulta per auditum probantur. | 11. Historia de Poëta Ilico refertur. |
| 4. Recensentur aliquot casus, ubi testimonium de auditu plenè probat. | 12. Explicatur Arcturi dissolutio. |
| 5. Testes de auditu deponentes, debent nominare auctores suos. | 13. Adulter, fur & sacrilegus est. |
| 6. Auctores debent esse omni exceptione majores, non inimici, neque affines partibus. | 14. Canones adulterum ponunt inter delicta leviora. |
| 7. Testes de auditu cum primis probant in antiquis. | 15. Cur Canones leviter puniant adulterum. |
| 8. Testimonium de auditu proprio, plenè | |

1. Testes duos † de auditu alieno deponentes, indicium ad torturam facere, tradit Brun. *in consil. crim.* 115 num. 22. Hector Æmil. *de testib. de test. de audit. pag.* 253. Marsil. *in pract. §. examinanda*, num. 28. ubi ait: in crimine assassinii testem de auditu indicium facere quæstioni, quod Farinac. interpretatur, scilicet adminiculantibus indicis, lib. 3. tit. 7. quæst. 68. num. 17. probationem
 2. verò facit de † auditu testimonium, 1. in casu defensionis reorum, 2. in delictis occultis, & 3. quoties reus de auditu proprio, quod de delicto immediate emergit, deponit, quæ de re infra prolixius, aliàs testi, de auditu alieno deponenti,

menti, non creditur plenariè, licet audiverit factum, à viro legali & excellenti
relatum, vel ab ipso, qui præsens vidit & aspexit factum, Bart. in l. i. nu. 29. ff.
de reb. cred. uti nec in causis piis, hoc testimonium probat, Dec. consil. 159 n. 6.
sic notum famam concurrente, plenè probat, c. tam literis, num. 12. quin verò
iudicium sufficiens questioni inde generetur, dubium non habet, Anton. de
Butr. in d. c. tam literis, num. 12. dicit in causa defensionis admitti testimonium
de auditu, id tradit, Cephal. consil. 6-8. num. 25. lib. 5. quemadmodum delicta
occulta per auditum probantur, Natta consil. 170. num. 4. lib. 1. eaque, quæ sunt
probationis difficilioris, Cravett. de antiq. temp. p. 1. sect. v. de fama, num. 3.
atque quoniam iudicandum est ex conjecturis & præsumptionibus, Natt. 3
4. sec. Alias de auditu testimonium regulariter de jure admittitur, 4. in omni
casu, ubi testimonium credulitatis valet, Jalon. in rub. de jurejur. num. 9. 2. in
probatione mentis, quoad matrimoniales contractus rescindendos, Alex.
consil. 99. lib. 3. 3. in causa possessionis, Rot. decif. 8. & decif. 458 ubi dicit: pro-
batio solium per testes, deponentes, audivisse se quod Titius possederit, Felin.
in d. tam literis n. 4. ex. de test. 4. in factis, quæ contigerunt tempore pestis,
Hector. Emil. de test. pag. 275. 5. In causa matrimonii, Burs. consil. 359. n. 4
21. lib. 4. 6. In causa, ubi testes adhibiti fuerint, quando testes ad perpetuam
rei memoriam examinarentur, Felin. d. loc. debent autem testes, de auditu de-
ponentes, nominare authores, id est, eos, ex quibus facta vel gesta sunt audive-
runt, Mascard. de prob. lib. 1. concl. 396. neque sufficit unum, sed plures autho-
res nominari, c. licet ex. de test. nisi ipse facti auctor esset nominatus, Cravett.
consil. 277. Relatores verò illos de nominatos ab auditore, adeoque hujus pro-
bationis vel iudicii, de qua queritur, authores, omni exceptione majores es-
se oportet, d. c. licet ex. de test. neque parti litis adversæ familiares, consangui-
neos, vel quibus aliquando commodum contingere posset, siquidem actor
obtraheret, qui in fama sunt vel audita suam intentionem fundavit, Riminald. 6
consil. 60. num. 2. lib. 2. item si plures testes de auditu examinantur, singuli de-
ponere debent de non eodem, sed diversis authoribus, si secus agerent, testes
singulares dicerentur & vix iudiciis præ se ferrent, gloss. in d. c. licet, de testib.
Prosp. Fatim. d. l. i. nu. 7. quest. 69. num. 85. ubi prolise hæc examinat & prose-
quitur, iudicium verò hætenus faciunt testes de auditu, si liquidem authores 7
fuerint mortui, Menoch. de arb. qq. lib. 2. cas. 473. num. 6. 7. sic testes de au-
ditu probant in antiquis, Felin. in d. c. licet, Bald. in l. si arbiter, ff. de prob. Marant.
in aut. prax. p. 6. in vers. testis productus, num. 18. Pertar. in pr. in form. opp. contr.
test. post publ. in vers. de alian. jud. Menoch. de arb. qq. 2. cas. 475. n. 10. Mascard.
de prob. l. conch. 104. num. 1. Decius consil. 523. lib. 1. uti in materia usu capionis,
Felin. in d. c. licet, vel ubicunque testes rogantur de tempore, cujus initii me-
moriam non extare allegant, l. 1. si idem, Labeo. ubi Dd. ff. de aq. & aq. plur. ar-
eend. Sic jura patronatus in antiquis per testes de auditu probantur, Jaf. consil.

A a a

225. num.

225. num. 5. lib. 2. Menoch. *consil.* 241. num. 23. lib. 3. facta antiqua verò hoc in loco dicuntur, quæ ante tempus 100. annorum gesta vel facta proponuntur, ut si testis deponat, se audivisse ex majoribus, facta, de quibus quaeritur, supra tempus 100. annorum accidisse, illud enim propriè dicitur antiquum, Cephal. *consil.* 250. num. 18. lib. 2. Farinac. *d. loc. quæst.* 69. cap. 3. nu. 142. existimans, tempus antiquum dici terminum 60. annorum, &c.

Dixi ab initio (num. 3.) testimonium de auditu proprio, cum primis inferre probationem, quod ita explicatur, ut si quis de actu, quem audivit, vel sensu auditus immediatè percepit ab actu, quem audivit, vel sensu vel facto, quod in quæstione versatur, deponit, *gloss. in l. 28. ff. de probat. vers. nam. in quibus, &c.* Bart. *in d. l. 2. ff. de aq. & aq. plu. arcend.* Cum enim testis dicit, audivisse se, 1. quod Titius conclave intraverit, 2. locutus & rixatus sit, 3. quod cum strepitu percussisset hominem, certè hoc testimonium † de auditu plenè probat, Alexand. *consil.* 24. num. 1. lib. 4. Menoch. *de arb. quæst. lib. 2. cas. 475. num. 19.* atque hæc vel aliæ facti circumstantiæ nisi ad auditum concurrunt, solus vocis auditus non probat, qui nec indicium quæstioni sufficiens parit, Farinac. *d. quæst.* 69. cap. 5. num. 168. ubi latè hanc rem explicat & illustrat, quibus lectorem remitto, neque refert, si Titius per interstitium separatè audierit res ejusmodi gestas, sive in eodem conclavi, Spec. *in tit. de test. §. 1. nu. 53. vers. quid ergo si viro,* Deci. *consil.* 163. num. 3. quæ sententia tamen communiter reprobat, Felin. *in cap. præterea, ext. de test.* Pacian. *de prob. l. 1. cap. 11. nu. 58.* ubi probabiliter adserunt, inferre hujusmodi depositionem non nisi indicium ad torturam, quantumvis in causa civili attestatio illa plenam fidem inducat, per rationem tritam, ut quæ probatio de auditu in civilibus plenam fidem facit, eadem in criminalibus † solummodò fidem semiplenam, adeoque indicium, quæstionem producat, pariat atque efficiat. Excipiuntur tamen delicta excepta, cum primis autem læsæ majestatis crimen, cujus conatus si spectes, ut plurimum inter privatos parietes illud tractari reperies, adeò, ut quasi proprium videatur, huic delicto soli conveniens, talis probatio, tum quod aliàs ea, quæ probationis sunt difficilioris, probentur testimonio de auditu, Craver. *de antiquit. temp. p. 1. sect. viso de famâ, num. 3. vers. & ubi sufficeret testimonium de auditu, &c.* hinc text. *in cap. quam si grave, ext. de excess. pralat.* Joan. Andr. Anch. & Hostiens. *in d. cap. ex literis, ext. de test.* ubi statuunt, nedum indicium, sed plenam probationem inferre depositionem auditæ confessionis
 10 extrajudicialiter † factæ, ut si testes dicant, audivisse se Titium publicè de delicto commissò gloriantem, Menoch. *consil.* 149. num. 24. Sic Poëta Ibici, cujus toties Horatius *in Odis* meminit, interfectores manifestati sunt: cum
 11 enim † Poëta in solitudine à sicariis necaretur, videns neminem adesse, cui vindictam mortis suæ committeret, grues prætervolantes acclamavit, petiitque elatâ voce ab his, ut mortem indignam ulciscerentur, sicarii post aliquot
 menses

mentes in theatro sedentes, videntesq; grues fortè supervolantes, memores
occisi nuper graui ante suprema fata exposcentis vindictam, sibi invicem
dixere: Ecce grues thiaci ultrices: quæ relatio licet probationem non induceret,
inde, quia rectè non confessi erant facinus licarii, produxit tamen indi-
cium quæstioni sufficiens, licarii enim ad verba hæc suspecta, in carceres mis-
si, examinati, & postquam delictum facti essent, condigno supplicio fuere
multati, vide *suprà* cap. 5. Aretino t non obstante in d. cap. causam, de testib. 12
ubi latè ex inen. testimonium de auditu proprio non inferre indicium suffi-
ciens, sed requiri adhuc adminicula. At res plana est, & expedita, nos *suprà* de
confessione audita diximus, ille de auditu vocis clamoris agit, quod indicium,
quia sæpè fallere potest, rectè statuit, inde non plenum & integrum manare
iudicium. Sic Mascard. de probat. 1. conclus. 64. num. 12. non obscurè sentit, au-
ditum confessionis extrajudicialis probare quoque fornicationem, prout te-
stimonium de auditu in causa adulterii plenè probare, famâ concurrente,
scribit Pontifex in c. præterea, ext. de testib. ubi Innocent. hanc rationem subji-
cit, quia (requiritur) in causa adulterii admittuntur præsumptiones. Ergo multò
magis de positiones de auditu, sed junctis adminiculis, adèd, ut si testes in se-
parato conclavi vel domo existentes, audivissent tergiversationes, voces no-
tas, crepitus lectorum, &c. *gl. in d. cap. præterea*, Farinac. d. l. 3. tit. 9. cap. 7.
num. 211. ibi: illo casu testis non debet dicere, vidi commixtionem, sed audi-
vi. Menoch. de arb. jud. q. 99. lib. 2. cas. 4. 4. num. 17. Perinde de causa furti, si non
majori, certè pari ratione dici potest, cum primis quod furtum soleat com-
mitti cum effractione, & non absque strepitu, sed non nisi adminiculantibus
aliis indiciis, argum. d. cap. præterea, de testib. quod alias non adeò turpe, quam
adulterium esse, disputat Alejar. in l. 24. verb. furtum, ff. de V. S. hinc est, quod
de omni crimine possit transigi, excepto adulterio & falso, l. transigere, C. de
transact. unde Rex Salomon cap. 2. Proverb. mulierem adulteram dicit perfidè
deserere herum suum, & frangere sœdus Domini, quinimò continet adulte-
rium t speciem quandam furti, quia persona peccans jus sui corporis suffura-
tur, innocenti, 1. Corinth. 7. nec non sacrilegium, quia temerat sacrum jus con-
nubiorum, & adeò circumpositum vinculum aulū temerario convellit, Cor-
tal. in annot. ad ar. Tholof. annot. 85. hinc adulteri dicuntur sacrilegi nuptia-
rum, in l. quævis, ff. ad L. Jul. de adult. quanquam Canones t referant adul-
terium inter delicta leviora, cap. at si clericus, §. 1. ubi Abb. de adult. adèd, ut cle-
ricus propter commissum adulterium non removeatur ab officio, cap. cum
non de jud. ratio est, ait Luc. de Pen. illorum t Canonum in l. muliere, C. de in-
col. lib. 10. quia proniores sumus ad id facinus, Ergo majori veniâ digni,
egregia, si illis placeat, ratio, vide Dn. Arnif. in tr. de

jur. conu. c. 5. n. 60. &c.

Axx 2

CAPUT

CAPUT LXXXI.

DE INDICIIS, QUÆ EX LUSU PROHIBITO
resultant.

SUMMARIÆ.

1. Lusor persona turpis est.
2. Lusus ad quæstum & emungendam hominis peram inventus, indicium quæstioni parit.
3. Qua sponsio quæq; ejusdem quantitas lusu admissa sit?
4. Sub lusu reprobato, solent committi blasphemia in Deum, aliq; scelera infinita.
5. In lusu tot sunt peccata, quot puncta in taxillis.
6. Non est consuetum magnari, ut cum principe luso fœdus contra hostes pangat, juxta Politicorum tradit.
7. Lusus indicium delicti est, & sape in ipsum delictum degenerat.
8. Clericus aleator beneficio privandus est, imò incarcerationi exinde potest.
9. Laicus aleator excommunicatione dignus est.
10. Quæstus lusus publicari potest.
11. Qui collusorem blandiciis ad lulum induxit, poenam luat.
12. Læstumia quid sit?
13. In parvis infligenda sape nobiles atrocius, quam ignobiles coercentur.
14. Propter scandalum evitandum, alias impunitum, puniri debet.
15. Nobilis falsum committens, gravius punitur ac plebejus.
16. Decurio propter falsi suspicionem torqueri potest.
17. Falsi crimen hominem ad nihilum redigit.
18. Cades sub lusu commissi atrociter puniri debet.
19. Qualiter indicium ex lusu formetur?
20. Lusorem receptor lusi offerendi potest.
21. Si receptor non nihil suffragatur lufores, furcive alii, si ve etiam prædones, lufres & bene spoliant, atq; vim contra eos exercere non possunt.
22. Meretrix licite spoliari potest quæstus meretricio.
23. Locut Taciti de moribus Germanorum, ipsum libertatem lusi expolitum, citatur.
24. Ludendo homines saepe numero ad desperationem adiguntur.
25. Lusor non potest esse iustus.
26. Lusor quod vicit, restituere tenetur.
27. Rerum lusu acquirarum nullus titulus esse potest.
28. Nullus iudex iudicet super lusu.
29. Lusus liciti quoq; tollantur, si abusus eos coepit corrumpere.
30. An consuetudo improba excuset à pena temporalis?
31. Reprehenditur lusus puerorum Bononiæ, qui se in vicem lapidibus petere & vulnerare possunt.
32. De lusu Schachico vide speciosa.

Turpitudinem personarum † indicium generale producere supra aliquoties evicimus, sed quia turpitudine hominis varia habet objecta, & causas, unde ea nascatur, hominemq; irreat atque contaminet, non inconvenienter hic annueramus lusus noxios illicitos, & reprobatos, Alber. de Rosat. in l. 1 ff. de aleat. Hostiens. in summa de excess. pralat. ubi testantur, lusorem agere vitam turpem, ut idcirco dubium non sit, quin lusus † turpis, qui ad quæstum, & emungendam collusoris peram exercetur, passimq; continuatur, indicium quæstioni faciat, Alber. d. loc. quapropter Jctus Paulus in l. 2. ff. de aleat.

- 11 Qui itaq; vi, suafione, & blanditiis † injustis, collusorem ad hoc flagitium induxit, gravius plectendus erit, Caccialup. d. loc. l. 1. §. fin. ff. de alcat. dist. 12
 12 ponit, lusorem ejusmodi in lautumias † vel vincula publica esse conjiciendum, pro lautumiis alii legunt latomias, id est localatentia, & subterranea, quæ pridem Tarquinius superbus instituit, juxta Tullianum, & forum piscarium, Alex. ab Alex. 3. dier. gen. 5.

Sed opponet hic aliquis, atqui jus Canonicum, vel etiam d. authent. in rerdicimus, idem de ludo simplici sine vi, aliisque vitiis adjacentibus, perpetrato, loquitur. Ergo quoad pœnam infligendam nihil interest, siue quis vi, blanditiis, siue simpliciter cessante vi & persuasionibus, ad colladendum perveniat. Resp. Distinguendum esse inter personas delinquentes, & delictum ipsum, Jus Canonicum atq; Dd. allegati, citatis locis, de clericis agunt, hic de laicis disponitur. Cum autem jus totum ita comparatum sit, ut in pœnis infligendis † non tam ipsius maleficii quàm personarum ratio habeatur, ut idcirco eveniat meritò, non pari atrocitate puniri ingenuos, quàm servos, nobiles, 13 quam ignobiles & viles personas, ita quoque † contingit, ut in casu converso sæpe nobiliores ipsis ignobilibus, quoad pœnam irrogandam deteriores fiant:

*Omne animi vitium tantò conspectius in se
 Crimen habet, quantò major, qui peccat, habetur.*

- 14 Idque potissimum propter scandala † evitanda receptum esse, tradit Bald. in l. 1. ff. de offic. ejus, cui mandat. est jurisdict. ubi dicit, quod propter scandalum, interdum quis puniri debeat alias non puniendus. Nam propter scandala evitanda multa sæpè sunt contra jus commune, vide Tiraquell. de pœn. causa, 46. num. 3. Quam grande scandalum verò præbeant Clerici lusores, nemo non videt, ut itaque absurdum videri nequeat, siquidem Clerici in hoc passu paulò durius, quam ipsi laici coercantur. Quinimò propter scandala, multa fieri contra decorem, ait Rom. in rep. l. si verò, §. de viro, num. 7. ff. sol. matr. Barbat. consil. 1. col. 8. lib. 1. Felin. in c. 2. de præscript. quinimò cessante scandalo, etiam non rarò evenit, ut nobiliores, ut diximus, sint ratione pœnarum deteriores
 15 ipsis plebejis, nobilis † enim falsum committens, gravius punitur, quàm ignobilis. Alber. de Rosat. in l. 14. ff. de pœn. Matth. de Afflict. in decis. Neapol. 404 inde text. l. presbyteri, C. de Episc. & Cler. ibi: multò magis pœnâ digni sunt, quibus cum plurimum honores per nostram jussionem delatum est, oc-
 16 culto inveniuntur in crimine, hinc licet decurio † torqueri regulariter nequeat, l. decuriones, C. de question. Cunrad. Stark in tract. de inquis. in caus. crim. jurid. instit. conclus. 9. nu. 16. ibiq; Anonym. in addit. ob commissum falsum tamen jure quæstioni exponitur, l. si quis decurio, C. de falsis, Cyn. in l. transigere, 17 col. 3. C. de transact. ubi dicit: quod falsi crimen hominem † ad nihilum redigat: sic nobilis contemnens jussa Principis, gravius puniri debet, quàm igno-
 bilis,

bilis, Bald. in c. 1. § si quis vero, de pac. juv. firm. imò nobilis in fide errans, plus
punitur, quam vir plebejus, Felux. in cap. cum quidam, de iurejur. nam quis ne-
get, ait Litiquell. de pœn. caus. 21. nobilem, qui Deo suam nobilitatem debet,
in fide & religione ipsius, Deo Opt. Max. erravit, multò magis in eum pec-
care, quam ignobilem &c. Sed de resolutione huius instantiæ quantum sa-
tis, &c. Porro si delictum aliquod atrox sub usu fuerit commissum, ut homi-
cidium & blasphemia, quæ maleficia, ut umbra corpus concompitari solent 18
aleatores, maleficus eò atrocius procul omni dubio est puniendus, & siquidẽ
de crimine lusu annexo, vel sub lusu commisso nondum plenè constat, ludi
probatio indicium & argens parit contra collusorem, posito, homines quoq; 19
altos interfuisse conventui, ubi ludebatur. Hostiens. *predicto loco*, non secus
ac in cira advertit eum præsumitur, qui vetus vel recens aliquod odium con-
ceperat contra occisum, vel qui gestaverit arma ad nocendum, occidendum-
que expedita, uti hoc infra de iudiciis specialibus, in causa homicidii proli-
gius deducetur, quin quod & receptor & aleatorum pari labore suspicio 20
re, pati prægravetur odio, ad eò, ut licitè cædi & offendi possit, tot. tit. § item,
§ de aleat. Caccia. in tract. de ludo, num. 65. ubi tradit: quod occisor recepta-
tionis ordinaria legis Cornelia pœnâ non teneatur, Paris de Put. de lud. n. 46.
planè si idem & re & bonis spoliatur, vi vel furto bonis privatur, actionem 21
furti contra furem exercere non potest, Paris de Put. d. loc. Menoch. de arbitr.
jud. lib. 2. cent. 4. cas. 399. num. 23. & casu 400. num. 16 non aliter, ac si meretrix
& spoliatur bonis, meretricio quaestu partis, gloss. in summa 14. quest. 5. Petr. 22
Roz. in decis. Lituan. de i. § 3. num. 558. pag. 311. ibi: adde illicitè cuiquam qua-
sita, malisq; rationibus parata, in ejus bonis non esse, nec furtum in iis quem
posse pati videri, &c. Hinc defendi quodammodò possent ædum fractores
& inquisitores in bona Cippetorum, nuper hoc in loco incarcerati.

Præterea & hoc refert hoc in loco, aleator continuus, ut indulgeat lu-
sibus, indeq; quaestum quasi faciat, una hirundo enim, ut ajunt, ver non facit,
Menoch. de cas. 399. num. 21. hæc consuetudo, quæ in mores abiit hominum,
hic cunctis primis attenditur. De Germanis scribit Tacitus & referente Joan- 23
ne Bodino lib. 1. cap. 5. de Republ. quod aleis libertatem alienam sibi mancipa-
verint, scilicet ad ludos, resq; ludicras adeò proclivibus, quam lasciviam ho-
die Italis aliisq; nationibus levioribus non iniustitiam esse constat, qui ære
deficiente prostituunt libertatem, seiq; ad mitemes lusu vendunt, ut vero ve-
ritas sit, quod communi circumfector diverbio:

Lusori cupido semper gravis exitus obstat.

Hinc Prosper Farinac. 2. de testib. tit. 6. quest. 36. art. 12. num. 142. attestatur,
ludos alearum sæpe numero homines & ad desperationem adigere, ubi sta- 24
toir, pœnas & odia contra lusores inducta, locum habere solummodò infre-
quentia, adeoq; consuetudine, ut diximus, ludendi, Dec. consil. 163. num. 10.

Mascard.

- 25 Mascard. de prob. concl. 995. num. 6. atq; hic lusor † ille est, quia testimonio di-
 26 cendo arcetur, Farinac. d. loc. hic lusor † quod lucratus est, restituere tenetur,
 cap. clerici, de vit. & honest. cler. c. inter dilectos, de excess. pralat. quia (inquit Bal-
 dus) quanquam lusor apponat pecuniam, vigilet, sudet, maceretur, perdat
 27 pecuniam, aliquando lucratur, non tamen dici debet, si quid lusu † acquirat,
 id titulo bono acquisitum esse in l. fin. C. si quid in fraud. patron. neque enim
 censeretur gravamen, quod per media illicita quæritur, Jafon in d. item si
 28 quis, inst. de act. n. 28. Kömning. in process. c. 57. ubi: Das sein Richter † vber dop-
 pel Spiel richten soll / vide Joh. Sneyd in d. item si quis, de act. num. 34. lusus
 29 cæteros † quantū attinet jure & consuetudine rationabili admissos, ita sic ex-
 erceantur, ne inde abusus & scādala proveniant, quæ si gliscere cœperint, ipse
 tollatur ludus, utpote noxius & reprobus, Menoch. d. loc. quanquam consue-
 tudinem † improbam à pœna temporali immunem esse statuat, gloss. in c. ve-
 30 nerabilis, de consuetud. quam sententiam collaudare non possumus cum con-
 suetudo reprobata, inhonesta, & irrationalis, ne nomen consuetudinis, sed
 peccati & corruptelæ magis mereatur, Dd. in l. 31. ff. de legib. Menoch. d. loc.
 31 400. ubi reprehendit consuetudinem, qua Bononiæ permittitur pueris, † la-
 pidibus certare, seq; invicem vulnerare.

Clericis per authenticam interdiximus, C. de Episc. & Cler. quodcumq;
 ludorum genus interdicitur, qua de re paulò suprà, ibi nec ad tabulas ludere,
 aut actis ludentibus participes esse aut inspectores fieri, aut ad quodlibet spe-
 32 ctaculum spectandi gratia venire, &c. Ubi Alber. de Rosat. Schacorum † lu-
 sum Scholaribus haud permittendum esse adserit, indicia scilicet fomitesq;
 irarum, contentionum, cædium, juramentorum temerariorum quorumcun-
 que aliorum maleficiorum. Atqui ejusmodi excessus indicia delictorum
 pariunt. Ergò & lusus ille: probatur major, nam quicquid est causa causæ
 est quoq; causati causa, Eberhard. in top. in loc. ab effect. Deinde moveri potest
 quod Justinian. in authent. alearum, Cod. de aleat. certos, eosq; definitos lusus
 permittat, ut intelligendum sit, lusus ibidem haud expressos, in genere esse
 prohibitos, cum exceptio confirmet regulam in casibus non exceptis. Idem
 Eberh. in loc. ab except. ad reg. Sed regeri possit: forsan Justiniani tempore
 non fuit hic lusus in usu. Ergo prohiberi non poterat. Resp. per inficiatio-
 nem, refecit enim Polyd. Virgil. de inv. rer. 2. c. 13. Xerxem virum prudentem
 anno mundi 3635. hoc ludi genus reperisse, & vixit Xerxes procul dubio
 Philosophus, sub Evilmerodoch filio Nebuchdonosotis regis Chaldaeorum,
 de quo Danielis. cap. 4. inter feras bestias annos 7. degentis, post captivitatem
 unà cum rege Joachim, in regno succedente, at homine impio & sacrilego,
 patris ossa ex sepulchris producente, atque in frustra dissecta feris bestiis ex-
 ponente, nec minus in subditos saviente tyranno, illi Xerxem virum aulicum
 & prudentissimum consulant, eumq; regem ad mores saniores exhortan-
 dum

dom sollicitant, ille re sua multumque deliberatâ, ludendi formulam, quam suo idiomate Schachiam appellavit, finxit, quam anticus primum, deinde regi obtulit, & edocuit, rex videns exercitium, ulumq; rei, acuteregis causam ait, mi Xerxes, visum me factor tuâ me lubens prudentia. Amore teneat inlabilitat ludi, regum quicquid est, qui sapit, qui exercitum instituit, metatur castra, arca mentis, subditiâ ponit, deliberationes instituit, fugat, cedit, enervat hostem: Pheclara omnia sua via sanctuosa hic video, imò quod caput atq; anima ludi est, quid fidelium subditorum presidium, suo quod affertur regi valeat, quoq; ita ale talo isidem denudatus, conspicor. Age ergo (tibi enim me nunc obsequi par est) edisserere, & me quicquid est artificii, quod profecto eorum est in hoc ludo edoce, idoneum me scio praecinctum pectus candida illa Dea, constantiam reor: Tu perge cum Diis, primum fetes posthac suscepit laboris. Hoc facto Rex illud in melius convertisse mentem, pia induisse viscera, & prioris derelictus vitæ flagitia deinceps mitius egisse, vixisse laudabiliter, suumq; extremum multa laude cumulasse ac perennasse fatum scribitur, Lucius W. tel. de lud. Schach. cap. 2. alii inventionem hujus ludi adscribunt mulierculæ cuidam Ausoniz, aut Danaiz, ad Trojam pugnantibus, quod displicet W. telio id. loc. deductâ ab Etymologia confutatione, quoniam Schach sit Chaldaicum idiomata, regem significans, formâ tabulæ quadratâ & spatiis 64. distinctâ ab urbis Babyloniz situ penta, quæ mœnibus paribus per quadrum fuit disposita, ambitu 480. stadia conficiens, referente Plinio & Strabone. Alii nominant authorem hujus ludi Palamedem, ad comprimendas exercitus otiosi seditiones, ut ludendo quasi militando, cum hoste pugnando pacis exordia depelleret iuventi, ex Alexand. lib. 3. gen. dier. cap. 21. refert Johan. de Pineda in Job. cap. 19. vers. 12. num. 4. hinc Martialis. 14. cap. 20. sibi:

In ludis formis silandis bella virorum,

Gemmas ille tibi miles & hostis erit.

Argumenta auctorandi supra relata quod attinet, ponderis sunt modici. Equis enim nescit, rem quamlibet licet nobilissimam, sua quoq; secum trahere incommoda, abusus, juxta illud:

Omnia commodata sua ferunt incommoda secum.

Vinum ut idcirco damnum habemus, cum perniciosas cotidie pariat fœtus? secundum Horatianum hoc:

Quid non ebrietas designat? &c.

Utrum fugiemus Theologie studium, cum animæ naufragium in eo vacillantibus imminet? An sophistica studium Logicum denigrabit. Agyrtarum & prestigiatorum circumforaneorum temeritas, arti medicæ inuret maculam, an juris prudentia inde audiet malè, quod tabulæ forenses eam jactitent, omnes cauldici leges jactant, ait Meisner. in discurs. theol. contra Reihing pag. mibi 169. num. vero hunc leges ad decidendum ineptas esse, nec

B b b

certum

certum parere sensum consequitur? Repudietur res per se bona utilis & honesta, propter abutentium improbitatem & clades noxias? Nequaquam:

Verum quousq;
Terra cælum media libratum feret,
Nitidusq; certus mundus evolvit vices,
Numerusq; arenis decrit, & solem dies,
Noctem sequuntur astra, dum siccas polus
Versabit arctos, flumina in pontum cadent.

Nunquam prævalebit nequitia, ut è suo volvatur cardine honestas, utilitas, æquitas, malo cedat bonum, propter malum accidens bonum tollatur. Caterum quod Justinian. in citata authentica nullam faciat huius lusus mentionem, utpote rei haud dubitabilis, nihil ad rem præstat, neq; etiam Casari mens fuit instituere in illa authentica sufficiens partium specierumve enumerationem, &c. quin quod glossa & Dd. passim in authent. interdicimus, *C. de Episc. & Cler.* lulum schacorum expressè commendent, nec inter lusus interdictos constitutum velint, &c. Frustrà quoque dissentiente Alberic. de Rosate Schacorum ludum studiosis pestiferum esse clamitante, quibus tempus perdant, aliaque noxia hinc congerantur, cujus verba de mero abusu subintelligamus, vel prorsus explodamus, necesse erit: facile res transit in abusum, non inde res ipsa reprehendenda, Albert. Crantz. in Sax. 11. cap. 35.

CAPUT LXXXII.

DE INDICIIS, QUÆ EX EBRIETATE ET CONSUETUDINE POTANDI DEPROMUNTUR.

SUMMARIA.

1. Ebrietas & ebriositas distinguuntur.
2. Ebriositas delictum per se est.
3. Quam pœnam bibulis decernant Constitutiones Imperii?
4. Emphatica verba recessus reform. polit. Augusti. contra ebrios referuntur.
5. Ebrietas affectata omnino debet pœnis coerceri, atq; in potatores inquiri.
6. Ebrietati solent adhaerere quævis delicta.
7. Consuetudo potandi indicium parit delictorum.
8. Coerceri in quantum potest, nimis adhibendi consuetudo debet.
9. Quomodo indicium propriè ex ebrietate fruatur? disquiritur.
10. Laudator excessus & criminis à se parati. præsumitur habuisse animû delinquendi.
11. An ebrius offensas injuriarum agere possit?
12. An consultum sit cum ebriosis foedus pangere?
13. Quæ de causa Imperii Constitutiones de abroganda potandi libidine à statibus non observentur?
14. Consuetudo Flandriorum potatorum describitur.
15. Quomodo lehorva soleat exequi justitia sua leges?
16. De Balthazaris Babylonia Regis temulentia, quædam notabilia.
17. Quot potatores una vice spectante Alexandro Magno, vini fortitudine interierint?
18. Mos Græcorum potantium describitur.
19. Exemplum indocti clerici inducitur.
20. Dicta

20. Diffamantur meretricibus de vitia-
da ebrietate recitantur.

21. Eodem modo et de meretricibus de vitia-
da ebrietate recitantur.

22. Quomodo potator naviganti in medio
maris temptatur?

23. Prudentia et modestia sui ipsius adum-
bratur ebrietate.

Ebrietas et de ebriositas qualiter se invicem distinguantur, tradit Gail. 2. 1
Olsfeld. in 2. num. 27. Illa quandoque veniam delicti consequitur. l. unica,
C. si quis imp. maled. l. 6. §. 7. ff. de re iudic. Batt. in l. 1. §. 2. ff. de pen. Bald. in l. 11.
C. qui accus. non poss. Tiraquell. de pen. caus. 6. ratio juris exprimitur in cap. ven-
ter. dist. 35. h. 2. et pernam per se patit, quia et delictum infert, Gail. d. loc. num. 2
29. crimineq. per ebriositatem commissum aggravat, & poenam pro admissio
fligatio auget & accumulatur, Tiraquell. d. loc. num. 9. Gail. d. loc. num. 29. proin-
de est, quod non pauci arbitrentur, ebriosum poena duplici et afficiendum, prae-
sertim modernis Imperii Constitutionibus, Constit. Maximil. de anno 152.
Trevit. & Colon. ubi pepigere Imperii Ordines, se in aulis bibulos ministros
haud toleraturos, privatisq. quodidie Baccho servientibus, poena gravis ibi-
dem indictus in resor. polit. August. de anno 148. §. 1. na. dyem / ubi haec emphati-
ca et verba habentur: Dasi das Zersticketen sein ein erbliche Ursache aller V-
bels / emd dem Menschen an seiner Seelen Seligkeit / Ehren / Günst / Ver-
münfft / langem Leben, vnd Mannheit nachtheilig / etc. transcripta haec videntur
ex Valerio Maximo lib. 9. cap. 1. ubi: quid his vitis laetius? quid damnosius?
quibus virtus atteritur, victoriae languescunt, sopita gloria in infamiam con-
vertitur, animi pariter ac corporis vires expugnantur, adeo, ut nescias ab ho-
stibusne, an ab illis capi periculosius habendum sit: Haec ille. Et Jacob. Me-
noch de arb. iur. c. 436. num. 9. ait: ebrietatem et affectatam poena gravi di-
gnam esse, allegans Francisc. Ripam in l. fin. C. de re v. donat. Adrian. Gylman.
in sumpt. tam. 2. preind. Cameral. in fine, ubi testatur in ebriosos, & vehemen-
tiores delationes iniqui, ubi poenam mortis, pro atrocitate criminis, iure
dictari posse, quae cum ea sint, nemini obscurum esse debet, quin ebriositas,
curatio aut nunquam adhuc esse et non solent vitia propemodum infinita, ut
stuprum, adulterium, incestus, cap. sane, c. inebriantur Loth. 15. quest. 1. Tiraq.
de legib. connub. exdes, blasphemiz, perjuria, idem d. pen. d. caus. 6. iudiciu pa-
rix et quæstioni, adminiculantibus indicis, exemplo infum prohibitorum,
7 de quibus in cap. preced. diximus, & qui exacerbantur poenae delictorum sub
ludo commissorum, ita quoq. ebriosorum poenae exasperandæ sunt, Blanc. in
tract. crim. §. ebrius, Bald. in l. 1. num. 40. C. unde vi, Gail. d. observ. 110. num. 29.
idq. potissimum, propter frequentiam huius flagitii, quod per e per Germa-
niam in mores degeneravit, cum multis grassantibus opus sit exemplo, & de-
lictis crescentibus, poenae quoque crescere debeant, per vulgata, quapropter
Aristoteles hoc vitium suo seculo familiare, si quod subinde delictum perpe-
ratum esset, duplici poena et coercendum statuit, §. Eth. 3. Ad fundandum au-

Bbb 2 tem

tem hoc iudicium probari debent duo hæc extrema: ^{1.} temulentia Cravet. *consil.* 169. *num. in fine.* ^{2.} & frequentia potandi, Menoch. *d. cas.* 326. & quam Gail. *d. loc.* quoq; requirat consuetudinem delinquendi, ut si reus ebriolus sciat, se certo cuidam flagitio esse addictum, &c. non tamen hoc infringit ea, quæ modò diximus, distinguenda enim sunt iudicia, neque eadem temere confundenda. Nos ipsi diximus, concurrentibus iudiciis, iudicium ꝑ præsens sufficiens quæstioni esse, interim diversa non sunt eadem, investiganda est equidem consuetudo illa delinquendi, ac ex loco suo peculiari, qui agit de consuetudine delinquendi, ac per se diversum ac separatū aliquod iudicium constituit. Sanè quantum ebrietatem concernit, maleficiaq; subinde commissa, et si prisca ac modò obsoletis constitutionibus *d. l. 7. §. 7. ff. de rem. lit. & l. unic. C. si quis imperat. male. lux. camer.* ordinariis legum pœnis non cederentur *d. l. 6.* non tamen ambigendum est, quin si sobrius facinus commissum laudaverit, atque hoc ipso in malitia sua gloriatus factum jure alias haud justificandum, ratum habuerit, ex omni assè teneatur, Ripa *in d. l. fin. num. 79. C. de vocant. donat.* cum laudator ꝑ sui excelsus retro & ante ebrietatem videatur habuisse *negotiorum*, atque animum delinquendi, Menoch. *d. loc. adde const. crim. Carol. V. art. 32.* Ergò.

Porro, quod capite præcedenti de lusore vel susceptore lusoriam dicebatur, si quâ in re violaretur, deneganda re ipsa actionem, illud sanè eodem, si non ¹¹ majoris rationis, iudicio, de ebrioto ꝑ potest prædicari, is enim, quo vicis lusorem, quibus inquinatur potatio, præponderat, eo sanè majori odio dignus, actione carebit injuriarum, quoties temulentus manu, fustibus cæditur, pulsatur, cum à minori argumentum ad majus deductum in jure validissimum sit, *l. 21. ubi Dec. & Cagnol. ff. de R. 7. Eberhard. in top. in loc. à minor. ad maj.* Menoch. *de arb. jud. cas. num. 399. in fine.*

Porro sicut fœdera secura cum aleatoribus non contrahentur, uti c. præcedenti diximus, ita nec cum ebriosis: ꝑ Ebrio enim quatuor tantum porrigimus pocula, ait Waremb. ab Erenberg. *c. 2. lib. 1. de fœd. pag. 213.* Primum ad sitim, secundum ad lætitiā ^{3.} ad voluptatem ^{4.} ad Ebrietatem, ebrioso ulterius, & ^{5.} ad iram ^{6.} ad litigium ^{7.} ad furorem ^{8.} ad somnum ^{9.} ad morbum ^{10.} ad insaniam perpetuam. At quis cum infano & furioso fœdus pangat? Hæc ille, &c.

Hodierno jure & consuetudine, quâ utimur, ebrius delinquens neque veniam delicti consequetur, neq; pœnæ remissionem vel supplicium extraordinarium merebitur, quocunq; colore etiam crimen adumbretur, idque ¹³ novissimis imperii constitutionibus ꝑ quæ distinctionē illam prorsus ignorant, ut itaq; lege non distinguente, perdurum sit hominis distinctionem admittere, deplorandum autem est, qui ordines S. R. imperii, tam salutes juratasq; constitutiones non severiori, quâ par observantiâ coluerint, factum id pro-

Id procul dubio, quia ipsimet patrum gulosi & vinosi principes sunt, vel fuerunt, ut inq; zelo recto corrigere non possint, quia vitium in ipsis est incorrigibile, molestum sentientibus, qui cum Flaudien & Eboliis, quot calices supra mensam, tot matulas sub mensa sepositas videant referent. Henrico Stephano, quem adducit Waremberg. p. 1. c. 2. de fied. pag. 251. jam iusto Dei iudicio, ut quas penas Jehova & comminatur, potatoribus, 14
Esa. 5. & 8. Ioban. 1. modo exequatur ipse. Ita divinitus constitutum est, ait Peuceetus de divinai. pag. 80. ut recte facta sequatur perpetua felicitas, malos & depravatos mores sequantur poenae, quoties enim iudex in terris vicarius eisdem, sibi à Deo commissum, si ultragerit, saepenumero ipse legem suam iustitiae exequitur, & qui ad iram erat tardus, jam velox supplicii gravitate tarditatem recompenlat. Balchazar Babylonis Rex per temulentiam miserè periebat, Dan. cap. 5. quem trucidasse scribit Xenophon Gobriam & Gadatà principes duos de regno Balchazans, & refert idem regem Gobriam filium paulò 15
ante in vestitione ececidisse. Gadaram quoque non levi offensa fuisse à rege affectum, memores injuriarum, & vindictae cupidiores, in regis necem conspiciat, quod etiam commemorat Philippus Melanct. in explic. Dan. 5. in fine. Alexander Magnus talenti primum proposuit ei, qui pocula vini ampliora existeret, in quo certamine 40. vini, & una cum eo qui primum tulerat, 17
effusis visceribus propemodum, spectante rege crepuerunt, & miserè perierunt Rex quoque posthac, nulla felicitate floruit, quod idem contigit Mithridati, Bodin. de republ. lib. 4. pag. mibi 70. 90. Plin. arch. in vita Alexandri, premilatorum Colanum appellat, & potatorum, quae extemplo mortui fuerunt, fuisse numero 41. (An.) Antequam à Fures vinceretur nobilissima illa imperii corona, quae Graecorum erat, crapula & temulentiae aded fuere dedit miserè Graeci, & ut quoque arbitros potationis eligerent, lites de inx. 18
quibus haosibus subortas, determinantes, refert Joan. à Buchenbach in itinerario lib. 5. Guil. d. obs. 110. Hannibalis exercitus inebriatus in Italia perit cum ipso, ut haud vanè olim dictum, una Hannibalem hyberna solverunt, & in domum illam nivibus atque alpihus enervarunt fomenta Campaniae, Valer. Maxim. admodum graviter lib. 12. cap. 1. Nuntius de regim. secul. 2. cl. 3. c. 5. hinc illud Virgilii:

Invadunt urbem somno vinoq; sepuliam.

In Norvegia ante translatum regnum, nitidam potandi consuetudinem invaluisse, penes clericos pariter ac laicos, refert Wolff. cent. 15. lett. memor. pag. 793. quam subsecuta est barbaries nimia, ut cum imperatè Suenone Rege Norvegiae, capellanus & pro more teneretur recitare cantu precationem 19
pro salute regis, ut Deus protegeret regem, famulum suum, & muli sacerdoti indocti, primam syllabam in famulo deleverunt, inde presbyteri, ut Deus mulam suam protegeret, cecinit, idem Wolff. 14. lett. memor. pag. 634. vulgò no-

- ta est historia Diaconi Hildesheimensis vino potius quam studio imbuti literarum, missæ cantus actusq; sacros in Concilio Constantiensi habentis, de quo Giffen. faceret *in disp. Theol.* Quapropter divus † Augustinus in libro de pœnitentia: Ebriosus, ait, si vinum sorbet, ab eo absorbetur, ab hominibus derideretur, à dæmonibus confunditur, conculcatur ab omnibus, idem *ibidem*. Ebriosus confundit naturam, amittit gratiam, perdit gloriam, & incurrit damnationem æternam. Vel, ebrietas est flagitiorum mater, culparum materia, radix criminum, origo vitiorum, turbatio capitis, subversio sensus, tempestas linguæ, procella corporis, naufragium castitatis, amissio temporis, insania voluntaria, ignominiosus languor, turpitudine morum, dedecus vitæ, honestatis infamia, animæ corruptela, refert Athenæus † *lib. 2. cap. 1.*
- 20 Juvenes aliquot ebrios suo seculo in tantam pervenisse insaniam, ut omnem suppellectilem foras ejicerent, quibus visa erat domus quasi navis, ebrietas, tempestas maris, navem huc illuc allidens & projiciens, ebriosus, dies aliquot, tantâ capitis vertigine vexatis, amici eorum exploraturi, cum res suas ita pro derelicto haberent, & diripiendas exponerent, accessere ad domum, ubi commorabantur, sciscitantes quid infortunii? Responderunt juvenes oneribus navem oportuisse evacuari. Illis stuporem ebriosorum dudum admirantibus, alter juvenum dixit: ego, amici, ob timorem in hosce me recepi lectos, ut quam maxime liceret inferius cubarem. Ecce quæ vini & diaboli, cujus lac vinum dixere quondam Manichæi, vis & potentia in vinosos & ebriosos homines: quapropter Scriptura sacra non obscure loquitur, ebrium
- 21 similem esse dormienti in medio maris, † & dormienti in fastigio ejus, *Proverb. 23. in fine*, vel ut Plato de *ll. lib. 3.* ait: ebrietate gravatos ubi terrarum sint, nescire, Theod. Reinkingf. 2. *Class. 1. de reg. sec. c. 8. num. 24. & seqq.* prolixè, adde Luther. de *cenf. lib. 2. cap. 3. ibi*: ex ebrietate imaginationem depravatam, judicia stulta, in qua oblivionem sui, &c. subsequutam fuisse deprehendimus,
- 22 deniq; vino prudentiam & ignorantiam sui adumbrari, † & respectivè generari. Dixit Alphonsus Rex Neapolitanus, uti scribit Sen. 1. *Epist. ad Lucill. 83.* Ut alia taceamus incommoda, dispendia vitæ & mortis immaturæ, juxta illud: Ex ebrietate morbi, ex morbis mors: Vides ut morbi & corporis dolores sint frequenter ebrietatis supplicia, nam qui nostri corporis est auctor & dominus, atq; humorum & sanitatis contemperatore, cum videt nos abuti corpore & viribus, vires adimit & sanitatem, atque vinculis dolorum constrictos, & compedibus imbecillitatis detentos, atque lecto jacentes, tanquam cippo alligatos, tradit tortori, ait Joan. de Pineda in
- Job. tom. 2. cap. 33. vers. 9.*

CAPUT LXXXIII.
DE INDICIIS, QUÆ EX APOSTASIA
nascuntur.

SUMMARIA.

1. Apostasia indicium parit.
2. Quæ odia præstentur Apostata?
3. An delinquenti cuiusvis pœnitentia purgetur?
4. Seductores Christianorum capere plebendi.
5. Apostata non potest testari.
6. An confessor Augustinus possit in foro Pontificis testari, habendum pro heretico?
7. Explicatur l. 1. §. 1. ff. de Apost.
8. An Apostasia concurrens famam, plenum an non faciat?
9. Vtrum duo indicia generalia quaestionem producant?
10. Contra indicium dubius testis amari exceptioni magis debet probari.
11. Omnis extensio criminalis est odiosa & prohibita.
12. An transactio Passaviensis, siue recessus Imperii de pace religionis, per Concilium Tridentinum subsequens sit sublati?
13. Papa in rebus Imperii nullam habere præ vel interventionem.
14. Acleriarum Camera producit promotoriales ex Rota Romana, inde multatus fuit.
15. Discrepant exetici de pace religionis Germanica referuntur.
16. Voluntas contra quod, voluit in est.
17. Clausula salutaris recessibus annexa tollunt quæ, cuiusmodi delicti, suspensiones.
18. Non creditur referenti, nisi declarato confisat.

Diximus supra, Judæum, quæ Judæum indicium facere quaestioni, concurrentibus indicis, Ergo multo fortius Judæus, quæ Apostatam ꝑ agit, atque ex Christiano Judæus effectus sese sacrilegi cœtibus aggregat, ut loquitur *l. de Apost. indicis* premitur, adeo, ut concurrente fama, mendacio, vel consuetudine delinquendi, Apostata quaestioni subjugari queat, *argum. c. infama. §. qm. 1. Farinac. de testib. lib. 2. tit. 6. quest. 56. nu. 441. ubi per. capp. 6. evocet*, quod Apostata ꝑ infamis, sacrilegus, perjurus & excommunicatus 2 sit ipso jore, *cap. 2. de cler. vel monach. se fecul. & in 6. cum & testamenti factio*, & si quæ ei hereditates, vel legata relicta sunt, adimuntur, *l. 2. C. de Apostas. cuius conditio etiam ita aggr. varior*, ut quanquam redire mallet, ad cœtum fidelium, id tamen ei haud liceret, *l. 1. C. ad Menoch de arb. quest. cas. cent. 4. cas. 360. num. 11. prout exportanti frumenta contra dispositionem statuti, redire permissum non est, atque cœtum solum ꝑ pœnitentia corrigere*, *Rip. in 3. reat. de pest. tit. de remedi. ad consil. lib. 1. num. 75. ratio illius est*, quia, ait Theodol. Imp. in d. 13. errantibus quidem subvenitur, perditis verò, hoc est, sanctum Baptisma prophanantibus, nullo pœnitentiæ remedio, quæ aliis criminibus solet adesse, succurritur: adeo, ut seductores ꝑ & corruptores Chri- 4 stianorum cum dispendio fortunarum capere puniendos esse jure statuatur, *l. 5. C. ad.*

Tantum abest, ut Apostata ꝑ resuscitari, postulare pro aliis possit, *c. 5 non*

non potest, 2 q. 2. & alieni, § 3. q. 4. Farinac. d. l. ubi statuit, idem de quovis Apostata; si dicendus est Apostata, qui à fide Concilii Tridentini & ad partes Protestantium secesserit, & vice versa, prædicandum esse, neque referre (ait) si ve resipiscat ille, si ve non? probat id l. 3. C. de Apostatis quæ tamen à sententiâ hac longè aliena est. Nam quòd Apostata Judæus factus pœnitentiâ non possit purgare crimen, rationem hanc habet, quòd circumcisio suscepta deleri non possit, quam quidem in Judæis natis salutari fonte abluere & abolere poterat. Quia verò causa hæc in schismatico & defectore à fide vel Concilii Tridentini, vel Augustanæ Confessionis articulis prorsus non stringit, profectò d. l. 3. eò usq; produci & extendi non debet, cum à diversis malè inferatur d. 32. fin. ad L. Aquil. in odiosis causæ restringantur, cap. odia, de reg. jur. nu. 6. neque quod potissimum hic attendendum est, non apostatam propriè dici eum, qui errat in articulis fidei, qui deficit ab hac in illam sectam: sed qui prorsus abnegat Christianitatem, ex Christiano Judæus, Paganus, vel Mahumetanus factus, Dd. and. l. 1. C. de Apostat. Sic Angeli deficientes à Deo, dicuntur Apostatæ apud Esaiam, & stella matutina (lucifer) dicitur Apostata, & Apostatarum dux, à Dionysio Beda, aliisq; pluribus, qui statuere, quod stellæ quædam Angeli essent, juxta illud Jobi cap. 37. vers. 7. ibi: Cum me laudarent simul astra matutina, & iubilarent omnes filii Dei, vide Joan. de Pineda in Job. tom. 2. 7 d. cap. 37. pag. 972. & vers. 13. pag. 981. quoniam d. l. fin. C. eod. palàm & inter Apostatas & hæreticos distinguit, quod ex interrogatione vel cōstitutione patet pœnarum, nam quæ pœna Apostatis decernitur in l. 5. eod. non repetitur lege sequenti 6. ubi Imperator ad Constitutiones & titulum præcedentem de Hæreticis & Manichæis se simpliciter remittit, repetitq; inde pœnam exilii contra hæreticos jam pridem decretam, &c. sed quoniam, uti meminimus, Apostasia crimen adeò atrox & nefandum est, quæritur: Annon sola fama, & aliòve indicio generali concurrente indicium faciat? Resp. Vigore Constitutionis criminalis Caroli V. art. 27 quidem indicia duo generalia plenum indicium torturæ sufficiens producant, quæ sententia tamen non crudè adeò percipi, & ad usum practicum transferri potest. Pone enim reum agere Apostatam, reum mendacem esse, vagabundum ac vilem hominem, quæ prædicta singula distincta præbent indicia, uti id ex capitibus antecedentibus abundè constat. Sed quis mortalium commisso quodâ grandi maleficio probabiliter concludet: Titius Apostata, mendax, vagabundus interfecit Cajum, furatus est res Caji, quare? hic duo indicia concurrunt: Sanè nimis larga foret consequentia, interim tamen verum est, quod duo indicia generalia generent quæstionem, d. const. art. 27. Resp. Constitutionem loqui de indicis generalibus, iisq; propinquis propemodum delicti, uti textus exempla evincunt, præsertim causa 1. 2. 2. 5. 7. 8 art. 25. non de remotis longeq; petitis suspicionibus, quibus rei non obscurè premuntur, aggravantur. Sed instas: At qui

qui Constitutio remota illa, longeque petita indicia non tradit: perduram itaque statuere id, quod lex sive constitutio, quae regulariter stricti iuris est, non exprimit nec decernit. Erubescimus enim sine lege loqui, per nonnulla Resp. Uolus inclusionem non esse alterius exclusionem, seu remotionem, neque enim lex ita loqui potest, quoniam omnes in universum complectatur casus, decidatque futurorum casus contingentes, *l. fero. cum legib. segg. ff. de leg. Wilholm. Amos. de rescript. morat. in prim. num. 14.* tum quod ipsa constitutio ingentem fatigat, se materiam indiciorum non perfecte & absolute tradidisse, remittit inque iudicantis arbitrio ea, quae decisa in hac iuris parte expressae non fuerint, *art. 27.*

Maneat itaque duo indicia & propinqua, nec admodum longe petita indicia parere ad questionem, *art. 19.* quinimo & indicium unum speciale, & maximeurgens duobus ad minimum testibus, & usque omni exceptione majoribus penitiam, tectum sufficiens esse, *art. 30.* Alexand. *conf. 11. in fin. lib. 1.*

Et quia odiosa & est omnis rei criminalis extensio, *c. odia. de R. 7. in. 6.* Proverbiis *encl. in. Cod. de Apost. est evictum. l. 3. Causa.* non pertinere ad hos, qui in fide circa Symbolum Apostolicum non conveniant. Sine indicium hoc eapp. cessare debet, nempe ne inde praeiudicetur reus, tanquam Apostasiae conicius. *ad fin. ext. imperii Augustani, de Anno 1551. ab: Dasi bnfuro ein je der Standt. 16.* Et quoniam hic moveatur: At ille imperii & recessus non praesudicat Ecclesiae Catholicae, cuius auctoritate tandem per Concilium Tridentinum definita controversia in causis Theologicis fuisse. ¹ revocatus est recessus ille praedicti Concilio, vel etiamnum revocari debet a Caesare, non tum quod dicit Theologicae Concilio sint postmodum decisa, quam quod Imperator instante tunc temporis maxima clade & penae ruina Imperii, quae quoque sublecuta fuisset, nisi pax illa Religionis data fuisset, concussus, metuque coactus in promulgare illam constitutionem. ² Ajunt, Protestantes potius fiegere fidem datam, iuramentoque vallatam. ³ denique libertas religionis divinx, doctrinae Catholicae repugnans in pactum religionis nequaquam potest tradire. *Beccan. in disp. Theolog. de fid. heret. serv. c. 10. n. 2. 3. 88.*

Ad 1. Resp. Quod Papa & post constitutionem auctore bullae in negotiis imperii publicis nihil iuris quacunque interventione vel praetextu sibi vendicare queat, qui unquam ausit in recessibus Imperii sancendis, Imperatores Romanos consensum Pontificis adhibuisse vel etiam voluisse, ait Wazem. 71. ab Erenberg. *de fid. p. 1. pag. 151. 152.* unde actor & quidam aliquando promotoriales ex tota Romana pro se in Camera producens, graviter inde multatus est, referente Tileman de Bening. *in Syntag. jur. Camer.* quinimo ipso cum Pontificis nonnulla scripta attestantur, quod Paps sine omni titulo sibi potestatem universalem super omnes Ecclesias attribuat, contra exemplum Dni Petri, quae de re Joann. Casimiri Ansfchreiben. de Anno

84. unde Lips. *advers. Dialog. de unit. relig.* Valentiani Imperatoris moderationem secutus est in Germaniâ Carolus V. de cujus facto qui callidè & protervè pronunciat, injuriam facit maximo Principi, ut meritò reponatur scurrilitati illi, l. 3. *C. de crim. sacr.* proinde *discurs.* Monf. de la Noë. Je prise aussi le concorde, qui est en germanie, qui est ponit alter esse pour la diversité en la religion en pour les estats differens aussi est elle si florissante autant, que
 15 elle en ques este; qui recessus à viro hoc exotico † adeò laudatus, non sublat-
 tus est, neq; tolli potuit Concilio Tridentino *arg. tot. aurea bulla & rescripti*,
 Joan. Casimiri, cum primis verò constitut. Imperat. de Anno 1555. *ibi*: Weilm
 noch bissher etliche Religionen. Vergleichungen/ durch die Wege eines Christliche-
 chen freyen General Concilii nicht erfolget/ so soll nichts desto weniger dieser
 Friedes. Standt/ in allen seinen Puncten vnd Articulen/ bey seinen Kräftigen
 stehen vnd bleiben/ bis zu endlicher Vergleichung/ *re. Vide Epistolam Aeneæ*
Sylv. 55. ubi disputat, utrum hic recessus imperii habeat vim Concilii?

Ad 2. Resp. Non omnem, sed justum metum, si quis metus hic doce-
 ri posset, contineri sub edicto Prætoris, de quo *tot. tit. ff. quod met. caus.* Dein-
 16 de voluntas † coacta quoque voluntas est, adeò, ut quod ex coactione volun-
 tatis procedit, ex voluntate rectè quoque fieri dicatur, l. 2. 1. §. 5. *ff. quod met. l.*
22. ff. de tit. nupt. l. marito, l. is qui, unde *gloss. in l. 3. ff. de amittend. & retinend. pos-*
sess. ait, quod meretriciosa voluntas in superficie habeat volitionem, licet in
 radice nolitionem præ se ferat, Johan. Schneid. à Wefenb. *supplet. in §. posside-*
re, instit. de interd. num. 174. Porro si qua vis, si quid coactum causam dedis-
 set transactioni, dicatur, illud quodcumq; obstaculum, tollitur per clausulas
 17 † recessui annexas salutares, adeoq; potentes, Schurff. *consil. 14. cent. 1. Corn.*
consil. 67. vol. 1. Bald in l. nec damnoſa, C. de precib. Imper. offerend.

Ad 3. Resp. Quod demonstratione, hoc argumentum, quia facti est,
 indigeat, *l. asseveratio, C. de non numer. pec.* neq; enim credimus referenti, nisi
 de relato constet, *authent. si quis, Cod. de edend. 18.*

Ad 4. Resp. Becani argumenta confutat sat nervosè Andr. Crani. *in*
dissert. jurisd. polit. p. 2. probl. 4. quò lectorem remitto, &c.

CAPUT LXXXIV.

DE INDICIIS, QUÆ EX FELONIA DESCENDUNT.

SUMMARIUM.

- | | |
|---|---|
| 1. Felonia quibus modis committatur? | 7. Totus mundus repletus est proditori- |
| 2. Cucurbitare dominum quid sit? | bus. |
| 3. Felonia est turpis & infamis excessus. | 8. Principes infcii multos latrones fovunt |
| 4. Res de facili redit ad suam naturam. | in aula. |
| 5. Malus diu non latet, quin delinquat. | 9. Unde eveniat, quod mali perpetua felici- |
| 6. Qualiter indicium ex felonia formetur? | tate floreat? |

10. Pura proditorum & exploratorum
qua?

11. An excusari jure possit iudicia caput
proditoris proditoris ansumit?

12. Attilius Regius. Nec videtur hostem
fuisse Paulitachum et non aspiciat.

13. An statim omnia laudanda sunt?

14. Ex plerumque virtutibus & virtutibus ab

Erenberg quoad fides cum exploratore san-
ciendum.

15. Non omnes felonie species indicia pa-
riunt.

16. Crimen lese Majestatis etiam in con-
federatis Principibus Regibus committitur.

17. Crimen delictum, si in criminibus
non exceptis, non parit poenam ordinariam.

Feloniam † pluribus modis committi a vasallis jure feudali prodictum est, 1
ut. c. i. quibus causa feud. amitt. Committitur enim Dominum malitiose
& perfide deferendo, manifestando secreta Domini, amicitiam cum hosti-
bus Domini contrahendo, in caput Domini conspirando, Dominum pro-
dendo, debellando, eumque periclitantem indefensum relinquendo, statio-
nem in acie, fuga turpi, deferendo, Dominum † cucurbitando, Wann er sei 2
nicht lehn. Heren zum Hancrey machet / Domini fratrem vel agnatum occi-
dendo, c. m. p. item quib. mod. feud. amitt. c. m. an ille, qui interfecit frat. ubi
Alvar. Duaren. Hottoman. Schenck baro de Taureub. Pet. de Ravennat. pal-
lum, &c. Quae felonie † species utpote graves turpesq; excessus hominem 3
inde imbutum ad multo atrociora & nefanda audacem facientes inter indicia
quoque non immerito recensentur. Perpetua enim experientia argumen-
ta evincunt, hominem perfidum, sceleratum, perjurum, qualis ille vasallus
est, scilicet qui verecundiae, & integritatis & honestatis terminos in tanto
grado excessit, peccato relapsus se solet: quoniam

Qua semel est imbuta recens, servabit odorem.

Testadin, &c.

Hinc dicitur in l. 27. §. de pact. quod res † de facili revertatur ad suam na- 4
turam. c. ab Exord. dist. 45. Socin. Sen. consil. 25. col. 6. citans verius Severini,
quos etiam allegat Tiraq. in re de pen. caus. l. m. 18.

Repetunt proprias quas, recursus,

Redeunt, suo singula gaudent.

Et latere † usque in finem nepotes malos existens; imò difficile est, ut 5
malus quis semper lateat, Plat. lib. 2. de just. consiliorum enim ac finis vitae
idem, Jovian. Pootan lib. 1. de Bell. Neapol.

Tā mōq; Bīa mōq; istī nāq; , juxta diverbium tritum. Quapropter
reum proditoris, explorationis, perfidiae, & adulterii diffamatum acceden-
te Feloniam praedictae una vel altera specie, indicis † illius flagitii, quod cum 6
primis est familiare criminis, de quo quaeritur, teneri inde, reddique quaestioni
obnoxium, nemini obscurum esse potest, cum vero verius sit, in indicis et-
iam habere locum regulam illam:

Et quae non profunt singula, multa jurant.

Ccc 2

Cotli-

- Cothman *consil.* 15. *vide supra cap.* 29. adeo ut vasalli ejusmodi honestis officiis quoque indigni reputentur, quantumvis totum orbem proditoriis repletum esse dixerit Francisc Sfortia, referente Fulgos. *lib. 9. cap. 6. Bomb. lib. 4. Crantz. in Wandal. 2. c. 31. & lib. 9. Saxon. cap. 37.* dicens: Principes infelices
- † multos fovere latrones in aula, & quos pro optimis & fidelioribus habeant, plerunque esse deterrimos, integritatem egregie simulantes, & quod mirandum, in hoc mundo felicissimos, non secus ac Alexand. 6. proditoris, perfidia monstruæ, & nefandæ libidinis & inaudita avaritia exemplis notatum, ab ineunte ætate ad extremum usque vitæ diem, singulari ac perpetua
- † felicitate fuisse usum, refert Guicciard. *lib. 5. pag. 550.* Cujus quod Deus in hoc mundo non fuerit memor, sicut Warent. ab Etenberg. *in tr. de fæd. p. 1. c. 2. num. 215.* signum est potentissimum futuræ reservatæ pœnæ, quantumvis deprehensi proditores, ut rei criminis læsæ Majestatis coëcceantur, *l. 1. ff. ad leg. Jul. Majest.* prout pœna † est exploratorum, ut vivi exurantur, vel furcæ suspendantur, *l. 3. §. fin. ff. ad L. Cornel. de Sicar.* quos tamen jure divino admissos, & à Deo conservatos fuisse constat ex Josu. *cap. 2. & cap. 13. Sam. 2. c. 10 & 1. Sam. 14* qua de re, quid de fœnore furtoque Hebræorum, quid de cæditus Samsonis, Deborah, Judith judicandum, statuendum, alibi diximus neque enim, ut vulgò loquimur, jure singulare ad consequentias producendum, *l. 16.*
- † ubi Bart. Jas. & Dd. *ff. de li. Taceo* reprehensores cædis à Juditha † factæ, cujus modo facta est mentio, prætendentes inde, quod infidiis & venenis pugnandum non sit, non licuisse fœminæ illi sub specie amoris adimere caput Holoferni, *vide Gentil. lib. 2. de jure belli, c. 6. pag. 249. Bald. consil. 434. lib. 5.* hinc Plutarchus in Camillo nec Romanos in pace nec bello injustitiam & peccatum dedisse refert, cujus amores non cadunt in virum bonum. Sic Matthias
- † Rex Ungariæ Georgium Podiebrachium hostem suum veneno necari noluit, Podiebrachium admonens, ne cibos prius prægustatos caperet. Sed Respond. Factum Judithæ Deo placuisse, & plenum esse mysterii, licet non imitandum, Scipio Ammirat *lib. 2. discursus in Tac pag. 88.* vel uti Albert. Gentil. *air d. loc.* fuit id factum juris extraordinarii à Domino permissum, *d. loc. c. 8. pag. 271.* Bodin. *lib. fin. de republ. c. 2.* Quid? quod jure civili quoque factum hoc tanquam doli bonus iustificetur & iustineatur, *l. 1. ff. de dol. malo,* cum & strata-
- † gemata † ll. concessa legamus, *l. nihil interest, 26 ff. de capt. & postliminio revers. l. 2. Cod. de com.* adeoque nec jure divino reprobata, ut Josu. 8. Numer. 2. Sam. 1. c. 5 Judith. 70. Danæ. *in Polit. Christ lib. 7. c. 6. Gentil. lib. 2. cap. 3.* ubi evincit, cum infidiis belligerari posse etiam bonâ conscientia, &c. vel ut Lips. *lib. 4 civil. doct. 14.* scribit, semper aliquid doli mali miscere possumus, ut venena medicamentis laudabiliter in publicis in privatis minimè, ubi cave infidiis uti, quo spectat locus Deuter. 16. *ibi:* quod justum est, justè exequere, nam abominatio Domini est omnis illusor, Proverb. 3. Submirandum verò est,

est, quod Waremund. & de Erenberg. in tr. de feud. p. 1. cap. 2. pag. 184. pangi pos-
 se feudos, cum exploratoribus exilant, quam sententiam probat l. 6. §. 4. ff. de
 remiss. adq. maxime. ¹ quod si plene in suo tractatu de feud. p. 1. pag. 35. jus
 bellindici & aduersus inuicem vel Imperatori Romano jure maiestatis com-
 petere, de qd. in his, quibus Cael. Rom. jus feoderis laniandi speciali rescri-
 pto concesserit, statim cum primis p. 2. contra feodus Hanaticum dispu-
 ter, si quis de iura, cui communiter, civitates Imperio Romano mediate
 subiecte, lociq. privatorum jure habitae implicantur, l. cum qui, ff. de V. S. l.
 militum, ff. de S. l. cum Afacerdon. Gall. i. observat. pract. 1. num. 18. ² quod
 ibidem naturali cum potentioribus, iustus & omni exceptione maioribus
 confederandis contrahenda feoda suasse. Accequis sane mentis explo-
 ratorum genus carpe, infame & iniustum in praedicamentum confederando-
 rum transferendum recte dixerit: Ergo ¹ nec iota probat sententiam auto-
 ris d. l. 6. §. 4. ff. de remiss. quae exploratores ferro feriendos, capitali pena
 coercendos, non in societates publicas, vel privatas recipiendos esse dicitur.
 Ceterum, quod reliquas feloniae partes attinet, ut justificatio feudi, servi-
 tiorum feudalium denegatio, feudi alienatio, injuria domino illata, & quae si-
 milis beneficii amittendi causa, illae profectio non huc spectant, neque felo-
 niae excepta cucurritatione, cum ipsam adulterium quoque delictis ceteris,
 unde reus diffamatur, viam litesnar, quoad infligendas, quaestiones, in priva-
 tos dominos committit, quales hodie sunt nobiles, suos subinfeudatos ha-
 bentes, cum & iudicio feuda dare petissimum sit, iudicium nec quaestionem
 putant: Ratio est, quod species feloniarum supra dictae proprie committi
 non dicantur respectu privatorum, ut est proditio, exploratio, conspiratio, in
 caput domini alicujus privati conjurare, membris arguatur non leve scelus,
 cum hominem homini subditi nefas sit, teste J. C. in l. 3. ff. de iust. & iur. in-
 certum tamen hoc non lequutu. Ergo inde iudicium emergat: Sequeretur n. ¹
 omne delictum publicum parere iudicium criminibus aliis: quod negamus:
 Nisi delictum sit, quod iudicium parere altissimus, delictum nempe exce-
 ptum, quales illae species in dominos, qui iura maiestatis exercent, directe
 expiunt, cum enim in ipsos Consiliarios Caesaris Romani committatur
 quoque illud grande scitiosus, l. 4. C. ad L. Jul. de adul. quidam in cetera Impe-
 ratoris Romani membra, ut, Electores, Duces, Comites praeter Imperato-
 rem, superiorem non recognoscentes: cum etiam in feoderatos Caesaris la-
 sa & maiestatis crimen committatur. Menoch. consil. 99. num. 29 Warem ab 16
 Erenberg. p. 1. de feud. cap. 3. num. 9. Tiber. Decian. in trall. crim. lib. 7. c. 5. num. 19.
 Hier. Gigas de crim. de maiest. lib. 4. rubr. de rebell. quaest. 21. ² Porro sequere-
 tur ex praesuppositis, etiam conatus & delinquendi pares cum delictis indistin-
 ctè commissis, parere effectus, quod absurdum est, cum vero verius sit, il-
 lam L. Corneliae partem, si quis cum telo ambulaverit hominis necandi cau-
 sa, non

sa, non inferre pœnam ordinariam, Jul. Clar. *5. sent. §. fin. quest. 92.* Menoch. *de arb. quest. q. 2. cent. 4. cas. 360.* Petr. de Ravennat. *tit. 53. lib. 2. feud.* adde Gail. *de pp. lib. 1. cap. 14. ego in lect. feud. cap. 8. pag. 61.* Quod cucurbitationem exceperimus, rationem habet, quandoquidem adulterium inter delicta excepta connumeretur, adeoque comparatum, ut nedum de hoc transigere liceat, *l. transigere, ff. de transact. exolum legibus*, ut quod non nisi magistratui publicè licet, privato concedatur, nempe vindicta acceptæ injuriæ, *l. 22. §. 23. ff. de adul. supplicium ipsum adulterii d. §. 3.* quod nullibi alias permissum constat. Et licet occisorem relegationis pœnâ coercendum esse dicat, *l. 38. §. 8. ff. de adulter.* inde tamen nec atrocitas adulterii, nec quæ in delicta ex adulterio ad alia delicta emergunt, evacuantur, &c. Atque tantum quoq; de hoc indicio.

CAPUT LXXXV.

DE INDICIIS, QUÆ EX ILLICITIS COLLEGIIS
pravag. coitione proficiuntur.

SUMMARI A.

1. Collegium quid?
2. Collegia illicita quæ propriè dicantur?
3. Larcinia inter venationis genus anti-
quitus relata.
4. Explicatur locus Polybii, de depredatio-
ne Romanorum licitâ.
5. Collegia opificum ut plurimum solent esse
suspecta, & indiciorum plena.
6. Delicta occulta majora solent adferre
damna Reipublicæ.
7. Vtrum is indutus laica majestatis obno-
xius sit, qui confederatus Principis Romani
adhaeret?
8. Diffidationes indicia homicidii pariunt.
9. Conspiratio & fœdus quomodo diffe-
rantur?
10. Omne fœdus debet excipere caput augu-
stum Imperatoris.
11. An illud fœdus licitum dici mereatur,
quod ad extirpandas religionis sectas pangitur.
12. Nedum ludæis manus inferri debet re-
ligionis intuitu.
13. Iudæis permissum est Synagogas agere.
14. Augustus nimium indulget Sacraticis
Iudæorum.
15. Qui exitus futurus sit bellis adversus
sectas motus?
16. Quomodo Rex iniquus dicatur mini-
ster Dei, & executor divinae justitiæ?
17. Lutheri locus de tyrannis, pravisq; ma-
gistratibus.

COLLEGIA† definiuntur à Dd. in l. 1. ff. quod quis univers. non. Bart. in l. 1. ff. de colleg. hominum aliquorum societates, bona pecuniâve in com-
mune quærentium, quam definitionem impugnat Bodin. *de Republ. lib. 3. c. 7. pag. 527.* nec immeritò: quod hæc definitio genus definiti exprimat, eiq; so-
lummodò conveniat; quandoquidem societas à Justiniano definiatur *agnatitia, princ. inst. de societat.* Collegium potius definiens cœtum, sive conven-
tum lege principisve concessu tributum, cujus vigore certis locis atque tem-
poribus Collegii membra cogantur, atque de rebus Collegii inter se mutuò
agant. Cautè dicit, cœtum lege vel permissione Principis coactum, scilicet
ad diffe-

ad differentiam Collegii illiciti † lege vel constitutionibus interdicti, qui 2
conventus, quæ societatis ratio vel nunquam solent esse non suspectæ, & ad
nocendum, insidiandum, & offendendum comparatæ, non secus ac Col-
legia & societates sæculis primis usitatæ, quæ ex cætu piratarum, latronum,
furumque constabant, nec eas propter hominum improborum consocia-
tio non immerito dici potest. Quantum enim ex historiis apparet, latroci-
nii causa societates vulgò contrahi potuisse, certum est, quo sensu latroci-
nia † inter venationis genus relata refert Bodinus *d. lac.* Constat quoque ex 3
primo inter Romanos & Carthagenenses fœdere, licuisse Romanis civibus
prædæ & latrocinii operam dare, quod exprimitur in iis verbis: Ne ultra
promonium Pulchri, prædæ aut mercaturæ gratia Romani naviganto,
Polyb. † lib. 8. quoniam verus dici possit hoc induciarum pacto potius li-
mitatam fuisse prædandi licentiam, hostibus hisce antehac maxime usitatam,
quàm ut inde demonstrari possit, latrocinia ex omni esse, & indistinctè etiam
adversus non hostes contrarios homines fuisse permilla, tamen si Julius
Cæsar de Germanis scribat: latrocinia nullam penes ipsos peperisse infa-
miam si modo ea extra fines ejusque civitatis fierent, atque ea juventutis ex-
ercendæ, ac desidæ minuendæ gratiâ, facta probaretur. Sed mittamus ista
sodalitæ prava, injusta, quibus nec recta ratio, nec civilis prudentia astipula-
ri potest. Quia autem definitio Collegiorum suprà dicta, Collegia illicita &
illegitima per contrationum *actum* quoque declarat & exhibet, cum con-
trationum contraria sit ratio, jus & juris dispositio, *princ. inst. de his, qui sunt,*
sui vel alieni, int. sequitur, ut quicumque homines cætum vel Collegium consti-
tuunt, contra tenentem ill. constitutiones Imperii, bono publico, bonis mo-
ribus, & salutem singulorum adversantes, illi pernitiosè errent, graviter delin-
quant, & pœnis Constit. Imperii se dignos constituant. Si itaque † opifices, 5
quibus Collegia jam temporis per abusum attribuantur, *tot. tit. ff. de colleg. &*
corpor. vel annonam flagellant, peculatus, stellionatus, residuorum se im-
plicant scelere, monopollæ, quorum nihil frequentius hoc passu, exercent,
falsis mensuris & pondèribus usurpantes, contra ill. ædilium Curulium hinc
inde prævaricantes, & nihil quod ad defraudandum, fallendum & emungen-
dum proximum spectat, non intermittunt, non intentatum relinquunt, me-
ritò suspecti & pernitiosi, & intestini Reipublicæ hostes dici, atque ad per-
petrandæ publicæ scelera cumpromis, quoties justo Dei judicio falliti sunt,
proclives meritis præsumuntur. Ut idcirco dubium non sit, indicium nasci
contra sodales modo dictos, cum quia in ill. Collegiorum honestorum delin-
quunt, *tot. tit. ff. de colleg.* tum quod tot tantisque facinoribus, prætextu illius
sodalitatis se reos constituant, *tit. de annon. repet. & recess. reform. polit. August.*
von Monopolien &c.

Quibus flagitiis & sceleribus in Republicâ gliscentibus, scandalo majori locum

ri locum dari nemo non intelligit: nō secus ac scopuli marini sub aquis latentes, illis qui apparent in conspectu, adeoq; eminent, navibus multò sunt nocentiores: Sic occulta † illa ac sub specie recti grassantia delicta in Rebus publicis maxima solent dare damna, Lucull *in Anthol. l. 2.* Qui propter dubium non est, quin collegiis illicitis divincti, delicti alicujus publici delati, inquisiti sive denunciati, eo ipso, quòd Collegiis ejusmodi implicati sint, iudiciis generalibus, ut modò dixi, ugeantur, nec non inde delicti, de quo quæritur concurrentibus iudiciis, rei jure dicantur. Cùm ex potentia causæ effectus judicetur, Eberh *in top. in loc. ab effectis.* de hoc iudicio locus extat penes Justin. *lib. 20. abi:* Sed 300. ex juvenibus cum Sodali iure, quodam sacramento nexi separatam à civibus cæteris vitam exercerent, quasi cætum clandestinæ cōjuratōnis haberent, (legislator) eos, cùm in unam domum convenissent, concremare voluit. Familiare hoc iudiciū est societati occultæ, de qua suprà cap. nec enim honestius meretur nomen malorum congregatio, cujus Satan ipse est præses & consul, uti videre est ex memorabili illo relatu & casu, quem ex Eginaldi historiis recenset Wolff. *tom. 2. lect. memor. pag. 291.* Cùm enim Ludovicus & Carolus, Germani fratres, filii Ludovici Cæsaris convenirent toties clanculum, & tandem Francofurti deliberantes, quo fato obviarent patris ultimæ voluntati, ne sese exheredes scriberet, præferretq; Carolomanum confratrem quoque Germanum, cui maxime invidebant: Diabolus, cum sic deliberarent, collegialiter cum affectis in forma Angeli eis apparuit, & dixit Carolo, quod parens ejus ei intentaret & pararet mortem, ut possit præferre & evehere ad regni fastigia fratrem ejus Carolomanum, & de hoc facto Deum valdè irasci, & offendi gravissimè: Constituisse enim Deum, dare imperii potestatem Carolo. His verbis Carolus totus fuit attonitus & ex pavore aufugit in templum loco illi proximum. At Diabolus eodem subsequitur eum, & dicit illi, cur timidus es tu, & fugis? Cogitas tu, quòd si verba mea non essent ex Deo, in hoc ingressum essem templum, igitur credas nihil velim, & recipe sacramentum Domini ex manibus his (offerebat ei formam hostiæ cujusdam) meis. Verùm quid sit continuo ingressus in eum est Diabolus, & obsedit corpus ipsius, & incepit clamare & boare horrendum, Diabolo vexante. Ex hoc igitur pater ejus & universa nobilitas fuit maximè perturbata & perterrita, & curaverunt cantari missam, eo præsentem: hæc durante, interea ipse, præsertim verò, cum cantaretur Evangelium clamavit horribiliter, & alta voce confiteri cœpit, hoc infortunium supervenisse ei cō, quod conspiraverit contra parentem suum. Sed quid de fœderibus illicitis, quoad crimen læsæ Majestatis, perduellionis, explorationis? Utrūne implicatus illis fœderibus, tanquam collegiis illicitis, si dicatur læsæ † Majestatis, prodicionis reus, ex hoc, quod fœderatus est, prematur iudiciis, quæstioni sufficientibus? Resp. Aut fœdus contra certos quosdam status, aut genera-

generaliter saltem defectionis ergo, ut vulgò fieri solet, conceptum est. Quo-
ad primum res expedita est. quoniam minarum instar publicarumq; diffi-
dationum, passim fœdera illa habentur. *arg. aut. bull. de sed. recess. Imperii Au-*
gust. Non deficiunt und Prebait Friede *Anni 555. & seqq. recess. reform. polit.*
Atqui minæ & defidationes † ad torturam questionem faciunt, *l. metum C. 8*
quod metus caus. Mail. *consil. crimin. 3. n. 13. vide supra. 35. de minis.* Ergo.

2. Aggravat fœderatum ipsa fœderis illiciti turpitudine, cui cum se in-
nodat & ingetit, operam dat reillicitæ, & dicitur potius conspirationem, † 9
quàm fœdus inire. Illa enim dicitur conventio, quæ fit ad eversionem status
vel dignitatis alterius. *gl. in c. per tuas.* Bellamer. *in c. conjurationem, num. 91.*
Gigas de crime les. Majest. q. 22. Anchar. *in c. constitutionem, de V. S. Zabarell.*
in c. Pastorale, c. 2. de sent. & re judicatâ, Panormit. *in c. fin. nu. 1. & 16. de testib.*
ubi post auream bullam de fœderibus tradunt, quæ fœdera illicita propriè di-
cantur? Planè quantum fœdus illicitum attinet, quod caput † C. M. Augu- 10
stum non excipit: Siquidem negligentia saltem, non dolo omittatur persona
Cæsaris, confederati incidunt in multam 100. librarum auri puri, Ware-
mund ab Etenberg. *in tr. de sed. p. 1. c. 2. num. 232. pag. 280.* atq; hinc usitata ju-
ramenti clausula statuum Regalia ab Imperatore petentium: *Dasi sienim*
mirmehr wissentlich in dem Diab sein wollen / da ichs wider Kaysertliche Ma-
jestät Person / Ehr / Würden und Standt gehandelt / oder fürgenommen wird /
noch daram nistigen oder gehalten / etc.

Sed an illud fœdus † illicitum dicatur, quod ad extirpandas sectas reli- 11
gionis pangitur, anlibet quæri possit?

Resp. Quinquam Magistratus officium quoq; in hoc occupetur, nem-
pe, ut exequatur jussu Dei, *Deut. 17. cap. Reg. 23. quest. 5.* hinc ipse Nebucad-
nezar dicitur Dei servus, cui quoq; felicitas rerum gerendarum à Deo pro-
mittitur: Non tamen inde concluditur: Ergo Liga facienda ad evertendos
status non Catholicos, &c. Taceo hic imperi recessus questionem hanc sa-
tis superque declarantes, quæ de re supra *cap. 83. facit l. 6. C. de pagan.* ubi Ju-
dæis quiete degenibus nedum manus † inferri debent religionis intuitu, 12
Oldiad. consil. 264. Cujat. 7. obseru. 30. Bodin. 1. de Republ. 3. c. 7. Augustin. 4. de
Crit. Dei, cap. 18. Lamb. Dan. 2. Ethic. Christian. 13. Jason. in l. apud Julian. 5.
constat, num. 19. ff. de leg. 1. quidquod Judæis † expresse ll. concedant Reli-
gionis causa coire & Synagogas agere, 1. 1. C. de Judæ. aded, ut Octavian. Au-
gustus † Præfides provinciarum & Norbanus proconsul Ephesiorum magi-
stratus interdicto vetuerint Judæorum cultus & Collegia perturbare, aut
quominus religionis causa coirent, prohibere. Quinimò Augustus sacrifi-
cium diurnum & perpetuum Hierosolymis tauro, hirco & ariete pro Rei-
publicæ salute fieri jussit, ac diurnis largitionibus Judæorum tenuitati opem
tulit, referente Bodin. 3. de republ. cap. 7. pag. 528. Quod si Judæis concessum?

D d d

quæ

15 quæ profectò rabies, † quæ scabies canum curialium humanum sanguinem adeò sitientium principibus non tolerandas in regno sectas, regem propter hæresin regno privandum suggerentium, & persuadentium, Bercla. l. 6. c. 10. contra Monach. fœdera ad extirpanda schismata sancienda esse? contra tot juratus recessus, illorum clausulas, contra fidem publicam, pacta, transactiones, quibus sublatis, ecquid restabit, nisi immanis belua, confusio ordinum, ac tãdem certissima regni, vel imperii ruina? non tutum hic conscribere plura, exitus acta probabit. Sanè ut flumina ingentia alvum mutare videmus vel naturæ miraculo, vel alia vi occultiori exarescere, sic regna populiq; transferuntur cum fides publica exaruerit, vincula regni certis pactis & repagulis constricta rumpuntur, quia jam subditi deserunt principes, aliosque amplectuntur magistratus uti scriptum est, fluvios scindes terræ, Johan. de Pineda in Job. rom. 2. cap. 34. v. 24. & pag. 799.

16 Cæterum, quod dicebatur, † 1^a Magistratum teneri jussa Dei exequi, cum sit custos utriusq; tabulæ Decalogi: Id de excessibus & criminibus, nam gladium non frustra magistratus gerit, nempe ut puniat eo malos, & protegat juxta bonos, accipiendum est. Inde hic nihil infertur. 2^a Licet Nebucadnezar dicatur servus Dei, id κατὰ τὴν quoq; intelligi debet, minister Dei est tyrannus, ut Diabolus sæpenumero jussa Dei exequitur, & demum transacto hoc seculo executurus est. Unde Lutherus † rom. 3. pag. 320. Gott seßet einen Huben vmb des Volcks Sünde willen regieren / Item, sein die Tyrannen gleich einem Knüpfel dem Hunde an den Hals gebunden / solten sie besserer weise zu regieren seyn / Gott würde auch andere Ordnung über sie gesetzt haben / & rom. 3. pag. 321. Imò tyrannus est executor divinæ indignationis, quo respectu ad Deum se habet, ut securis & terra ad architectum, quo sensu servus Dei dicitur, Henricus Efferen. homil. 3. de Gog. & Magog. cap. 38. Ezechiel. vide Waremund. ab Erenberg de fœder. p. 1. c. 2. num. 242. & p. 2. pag. 54 ubi inter alia disputat, an & qualiter ad conciones audiendas compelli possint subditi: apprimè hic quadrat dictum Jobi cap. 34. v. 30. Qui regnare facit hominem hypocritam propter peccata populi, ubi ex Vatablo Pineda in d. loc. scribit: Quòd quæ eveniant mala sive genti universæ sive hominibus singulis, de causis duabus evenire soleant, vel propter principem pravum, vel peccata populi, quam decisionem Politicè & legaliter declarat, sed ne ab instituto digrediamur prolixius, hic pedem figo, saltem addens hoc: Quod Plutarch. de ser. num. vindict. scribit cap. 4. Deus (inquit) quibusdam malis, tanquam carnificibus utitur ad sumendas de aliis malis pœnas. Cum enim, vel Hyenæ & Phocæ, aliorumq; fœdorum animalium coagula aliquid habeat ad sanandos morbos utile: Sic nonnullis morsum & pœna indigentibus Deus injiciens Tyranni alicujus sævitiam implacabilem aut magistratus molestam asperitatem non ante id, quod excruciat ac turbabat, sustulit, quam viciosos.

fos morbo liberasset ac purgasset. *Hecille. Anastas. quest. 5. in script. S. me-*
minit Monachi Constantinopolitani, cum Deo sic expostulantis: quando
Phocas tyrannus eximius sæviret crudelissimè. Cur, *inquit*, Monachus, Do-
mine eum fecisti Imperatorem? Responsum ei cœlitus datum. Quoniam
non inveni peiorem: Monachus hypocrita, specie quidem monachus, sed
re ipsa flagitiosissimus Angeli monitu Thebaidæ civitatis corruptissimæ E-
piscopus creatus, cum ad reliqua flagitia, denuò ex sacro honore superbiret
& intoleresceret: Cur (*inquit*) illi Angelus superbis & magnificè tibi places? ô
infelix! non es creatus Episcopus, quod dignus sacerdotio sis, sed quod civi-
tas tali digna erat Episcopo, &c. Proinde Theognidis Megarensis sententia
quomica erat, ibi:

*Vtrum fert civitas hæc, timeo autem ne pariat,
Vtrum correctorem male insolentia vestre.*

CAPUT LXXXVI.

DE INDICIIS, QUÆ EX OBSTATO LEGUM,
statutorumq; contemptu exoriuntur.

SUMMARIA.

- | | |
|---|--|
| <p>1. Qualiter indicia ex hoc loco fermentur?</p> <p>2. Contumacia in iudicio, ad rebelandum
iudicium, tandem præsumitur esse prompti &
proclivis.</p> <p>3. Ad rei iussu dante haud exonerat parvam
mactem incurrit.</p> <p>4. Alium hominem casibus non exequi pon-
derandi.</p> <p>5. Pius & minimus non constituit differen-
tiam beneficium.</p> <p>6. Constante dolo cessat poena ordinaria.</p> <p>7. Publicæ necessitati ergo multa præter
ordinem permittuntur.</p> <p>8. Alium hominem hanc tacitam admittunt
clausulam: rebus sit stantibus.</p> | <p>9. Qualitas homini naturaliter inherens,
inmutabilis existimatur.</p> <p>10. Regulæ rebus sit stantibus non habet
locum in mandatis.</p> <p>11. Qualiter indicium hoc stringat in re
militari?</p> <p>12. Qui arguitur in pluribus, arguitur quo-
que in particulari.</p> <p>13. An contemptus processuum pariat indi-
cia?</p> <p>14. Petulantia Nerati describitur.</p> <p>15. Nova convicia omnia flores fecit.</p> <p>16. Cautela Alcibiadis reconferret, quæ ef-
fecit, ne hemina virga sua passim spargerent.</p> <p>17. Magnates à nemine volunt iudicari.</p> |
|---|--|

DE contemptu præceptorum † iudicis, unde contumacia exoritur, supra
cap. 36. de contumaciâ, satis superque diximus. Quia autem ad contuma-
ciam strictè sic dictam, illa spectant, à Dd. Practicis in locis de contumaciâ ju-
diciali passim, atque à nobis d. loc. fusè tractatam, supersedebimus illam con-
tumaciæ speciem, quæ circa ll. contemptus versatur, modò dispiciemus. Pro-
ducit itaque obstinata ll. statutorumque prævaricatio indicia quæstioni suffi-

Ddd 2

cientia

- cientia, quatenus ¹ hic contemptus contumaciæ speciem exhibet, *r. t. ext. de dol. & cont.* ² quia perniciosi & seditiosi † hi homines ad rebellandum, motus, turbasq; in republica excitandas prompti & proclives jure existimantur, *Dd. in l. 6. §. 2. ff. de re milit.* Menoch. *de arbit. jud. cas.* 153. Vide Joan. de Pined. *rom. 2. cap. 36. vers. 9.* ubi hoc indicium explicat, & contemptus ejusmodi scelera appellat, modo prævaricationes, perfidiam, contumaciam & rebellionem nec non mendacia multis scandalis & delictis viam substernentia. Sed
- ³ obstat: Atqui *d. l. 6.* de milite † contumace loquitur, de quo communiter receptum esse apparet, ut siquidem rem à duce prohibitam fecerit, aut mandata non servaverit, capite puniatur, etiam si res bene cesserit, *lib. 3. §. 15. Acad.* hinc Epaminondas insignis Thebanorum Rex filium Stesimbrotum contra patris jussu satis feliciter pugnanti interimijussit, *Plutarch. in Paralel. c. 13.* Et Manlius Torquatus eadem de causâ filium securi occidendum pronuntiavit, referente Livio *1. decad. 8.* *Plutarch. d. loc.* Valer. Max. *lib. 4. rer. memorab.* neque enim, qui facta hæc improbant, ajant, mala facienda sunt, ut eveniant bona, *c. ex tuarum, de sortileg. cap. super. ext. de usur.* quandoquidē actus
- ⁴ † humani consilio non eventu sint æstimandi, *l. 11. §. 4. ff. de minorib.* Resp. Nihil inde inferri: Ecquis enim affirmet minorem parendi necessitatem inesse legibus forensibus, quàm militaribus. Etiam si non æqualis hinc inde eveniat executio, cum plus & minus † non constituent differentiam specificam, *l. fin. ff. de fund. instr. leg.*

Dubitari autem non immeritò posset, utrum illa prævaricationis exempla, indicia quæstionis non secus ac in foro paganico generare debeant? Negari poterit, ¹ Quia videatur prorsus extra dolum esse capitaneum, qui dum videt pugnandi opportunitatem adesse, eam haud præterire sinat, cum dolo cessante † etiam pœnis ordinariis non sit locus, *tot. tit. ad L. Cornel. de siccar.* ² Quòd perinde sit, quâ occasione pugnetur, modò quovis pacto subsequatur, cum aliàs publica utilitatis † ergò plura extra ordinem concedantur, *Gail. 2. observ.* ³ Quod actus † humani hominumq; mandata hanc tacitam admittunt clausulam: Rebus sic stantibus, &c. *l. 54. §. 1. ff. locati. l. fin. ff. qui satisf. cog.* Tiraquell. *in l. 8. nu. 130. C. de revoc. don.* Dn. Aleman. *de mon. p. 2. cons. 8. p. 720.* ⁴ Quòd prædicta exempla insidias bellicas & dolum malum præ se ferre nequeant: qualitas enim, quæ homini † naturaliter inest, semper adesse præsumitur, *Mod. Pist. in process. jur. p. 2. c. 6.* *Wilhelm. Anton. de refer. morat. conclus. 22. num. 12. & 35.* & jura sanguinis immutabilia sunt, ait Justin. *§. 3. Instit. de adopt.* ⁵ accedit, ut siquidem quis actum patriverit, qui vulgò licitus existimabatur, cum tamen contrarium sit in veritate, actum facientes pœnam non sustineant, *Bart. in l. 17. §. 12. ff. de edil. edict.* *Covar. in tract. de matr. p. 2. c. 7. §. 3. n. 7.* *Roland. à Valle consil. 75. vol. 1. n. 45.*

Resp. ¹ ex antecedentibus, non hic rei eventum, sed mandati contemptum

temptum considerari, quæ contumacia pœnam suam determinatam habet, *d.l. 3. §. 1. ff. de re mil.* hinc Cicero in *Paradox.* non peccata rerum eventu, sed vitis hominum merienda esse. Quod verò dicebatur, dolo carere eum, qui pugnandi occasionem egregiam nactus, eam negligere noluerit. Resp. 1^a per iurisdictionem: Quod in dolo versetur, qui operam dat illicito, atq; sub pœna capitali prohibitio facto, *d.l. 3.* quæ lex transgressorem punit, etiam si res feliciter cesserit.

2^a Resp. nihil inferri: Quinquam enim tempore belli multa extra ordinem concedantur, non tamen inde sequitur: Ergo iustus superioris negligendus contra *d.l. 3.*

Ad 1^a Resp. Quod regula illa: *Rebus sic stantibus*, cum non promissæ & insubinde sit accipienda, ne sub ejus velamine cuncta hominum iudicia everterentur, ut ex Bart. & Cacher. declarat Theodor. Reimling in tract. de retract. causang. quest. 2. num. 143. tum præsertim in mandatis non habeat locum, quorum fines diligenter custodiendi sunt, §. 9. *Inst. de mandat.* & quinquam Hostien. in cap. causang. de procurat. Eberhard. in Top. pag. 404. d. §. 9. quodammodo limitent, dicantq; actum confinem proximumq; mandato, haberi pro ipso mandato: tradunt tamen prædicti Dd. §. illum nunquam limitari, quoad mandatum militare, propter *d.l. 1.*

Ad 2^a Resp. Non attendi personam delinquentis, mandata transgredientis, idq; ob generalitatem textus *d.l. 3.* & subsequenter observantiam, quæ ex allegatis exemplis patet, atq; optimâ Dd. & Legum est Interpres, l. 23. c. l. 37. ff. de legib.

Ad 3^a Resp. ex *d.l. 3.* inficiando ipsum antecedens, neque enim vulgò licitum putari debet, quod expressâ lege interdictum apparet, *d.l. 3. §. 1. ff. de re mil.* Utrum verò hæc legum transgressio, adimiculantibus indicis, puta violatorem mandati militaris laborare suspitione prodicionis, subindeque suspensam esse hujus delicti, quo majora exprimantur Capitaneo delicta, pœnam (de filiis Ducum hic nulla quaestio) pariat quaestionem delicti alterius?

Resp. Non hoc æquum statuendum, deficientibus sat rerum argumentis. Sive enim ante, sive post pugnam, operam eum dedisse proponatur prodicioni, unq; vel ex antecedenti, vel consequenti ad antecedens rectè arguitur, Capitaneum temerè vel dolosè pugnasse, sive exitum fato præter intentionem, sive insidiis structis, qui hostes non ferit, sed simulatè celsè, idque singulari industriâ, spe consequendi subsequenter commodi, ascribamus. Quod inquam variis rerum circumstantiis depromi & excuti debet, *argum. l. 1. §. 4. ff. de qd.* ubi Ulpian. scitè ait: argumentis causam indiciorum esse examinandam. Interea dubium non est, si concurrentibus indicis legitimis, transgressionem mandati militaris parere delicti istius indicium. Cum, ut supra in cap. præced. aliquot evicimus, maleficii excepti probationem inferre

D d d 3

indicium

indicium generale delictis, aliisq; non exceptis. Quandoquidem in materia indiciorum recepta illa maxima sibi locum vendicat: *Et quæ non prosunt singula, multa juvant.* Menoch. lib. 2. *presumpt.* 41. nu. 8. & seqq. Cunrad. Hartz in tract. inquis. in caus. crim. jurid. instit. conclus. 5. n. 21. versatq; ita locum, ibique Anonym. in not. & ibid. ad conclus. 2. num. 21. Hinc Hieronym. ad Pammach. referente Petro Lotichio de vind. German. in ext. pag. 62. qui arguitur in pluribus, † arguitur quoque in particulari, & qui in diluizione delictorum aliqua prætermittit, ea confiteri videtur. Quinquam Andr. Gail. in hypothesi quæstionem hanc limiter, existimans, Capitaneum ex novâ causâ superveniente posse transgredi mandata Ducis, dummodò, si causa aliqua nova emergat, quæ Ducem tempore mandati latebat, per l. si hominem, ff. mandat. quem textum diligenter notandū esse ait à Legatis & Oratoribus, nempe ad mandata domini pro re natâ transilienda, quod tum maximè permissum esse statuit, quoties mandatis inserta est hæc generalis clausula: Reliqua tuæ prudentiæ committimus, &c. Qua limitatione admissâ (prout credibile non est, Capitaneum hodie extra mandatum feliciter pugnantes, & hostem profligantes plexum iri, juxta d. l. 3.) dubium non est, quin prædicta indicia quoque jure tollantur:

Cum quoq; fixa ruant, subductis tecta columnis.

- Quemadmodum nec indicia parere existimârim contumaciam sive contemptum, † ut vocant positivum, de quo Petr. Frider. Mindan. lib. 2. de mandat. cap. 17. ut si jussus facere, neget se velle parere, asserens, se non tene-ri, vel nihili se ea mandata facere, &c. Consideranda verò est hoc in passu conditio & mandantis & mandatarii, scilicet, an mandanti jus competierit jubendi, illi obsequendi necessitas, ratione mandatoris indicium fallit, tum extra territorium jus docenti, impunè non pareatur, vel si supra jurisdictionem suam velit jus dicere, ut ait Paul. in l. fin. ff. de jurisdic. mandatarii intuitu, cum ipse non obediens magistratui in nullo peccet, nisi sit judex ordinarius, & competens, cui qui resistit, ordinationi divinæ se opponit. At durum, contra stimulum calcitrare. Valer verò tum maximè hic contemptus, siquidem is positivus sit, atque per vices reiteratus, Menoch. de arb. jud. qq. cas. 416. n. 29.
- 14 Quò pertinet Neratii † exemplum ab A. Gellio 20. noct. attic. 1. citatum. Cum enim 12. tabularum ll. inter cætera sancitum esset, dispositumque hisce verbis: Si injuria alteri faxit, 25. æri pœnæ sunt. Neratius homo improbus pro delectamento habens, os hominis liberi manus suæ palma pulsare. Eum servus sequebatur, crumenam plenam assium portitans, quem cum herus depalmaverat, numerari juxta duodecim tabulas 25. assēs jubebat. Quam legem abolitam inde, & relicta, atque à S. R. injuriis æstimandis recuperatores datos, refert Tiraquell. de pœn. caus. 31. num. 28. Præterea quæ legum atque disciplinæ publicæ ludibrium parit indicia, ea quoque morum famæq; honestioris

nestioris contemptus efficit & producit, causâ penè in idem recidente, cum iustitia sit constans & perpetua voluntas suum cuiq; tribuendi, *princ. inst. de J. & J.* ubi non inconcinne Dd. passim constantem illam voluntatem habitum, quo homo moribus iustis præditus ea facit, quæ ll. & disciplinæ legalis sunt ex omni allè consentanea, *Dd. in princ. inst. de J. & J.* Quod ut exemplis declaremus, præsupponemus hominem famæ & integritatis prodigum, similem esse mulierculæ, quam describit Juvenalis ibi:

Famam contemserat olim,
Cujus apud molles minima est jactura, &c.

Vel similem Neroni, † de quo scribitur, quoddam eos, qui convicia in se graviora congerierant, pœnâ affici prohibuerit, atque id solo obstinatoq; infamiæ contemptu. *Tiraquell. in præf. tr. de pœn. n. 17.*

De Alcibiade † quoq; famæ contemptore, viro aliàs ingenioso & versuto, memoriâ proditum est, quoddam canem pretio 70. Coronatorum emerit, ciq; caudam præcidi curaverit, ut deformitas & mutilatio naturæ contraria, & eo tempore insolita in omnium oculos & sermones incurreret, scilicet, ut talem loquendi occasionem civibus daret, quo interea in facta sua alia minus inquirerent, Waremund ab Erenberg, *in tr. de fœder. par. 1. num. 238.* non secus ac vir quidam nominis magni, sub venatione factum aliquod turpe committens, ne sermo solus hac de re spargeretur, nates (salvâ veniâ) linguâ delambendi canis cujusdam venatici, morionem suum coëgit. Sed hæc indicia, ut diximus, adminiculantibus indiciis demum stringunt, utpote personæ levitate, famâ de delicto, in quod inquitur: de magnatibus, † nulla hic quæstio, contra quos haud scribere tutum, cum possint proscribere, quibus quoque id ossibus inhærens applaudit, se à nemine judicari debere, cum soluti sint ll. sterque iis voluntas pro ratione. Quæ & alia alio in loco opportuniore prolixius tradendi occasio nascetur, &c.

CAPUT LXXXVII.

DE INDICIIS, QUÆ EX CAPITIS DIMINUTIONE PROFICIUNTUR.

SUMMARIUM.

- | | |
|---|--|
| <p>1. Capitis diminutio in quid?</p> <p>2. Tribuitur iis iuris prætoriam capite diminutionem iustis iustis iustis iustis & paralogis.</p> <p>3. In quibus fœderibus dicitur iuris interpretari propter obscurum quidam iuris locos.</p> <p>4. Explicatur hæc aliquot exemplis.</p> <p>5. Quomodo ex hoc loco formetur indicium?</p> | <p>6. An capitis diminutio possit per restitutionem in integrum aboleri.</p> <p>7. Non videtur re exclusus, quem prætor se restituendum pollicetur.</p> <p>8. Quilibet pacto conditionem suam facere potest deteriorem.</p> <p>9. An restitui debet actio de peculio vindicando capite diminutus.</p> <p>10. Ma-</p> |
|---|--|

10. Magna vis est regularum juris, quas pro se quis allegat.

11. Quā de causa inventa sit capitis diminutio.

12. Quā pœnā afficiantur receptatores capite diminutorum.

13. Propter delicta merè capitalia civibus Romanis capitis diminutio decreta fuit.

14. Dissimulatio non potest dilaterè.

15. Comparatio relegationis, & deportationis antiquæ, quæ?

16. Relegatio indicium parit novi delicti, de quo quaeritur.

17. Regula surrogatum sapit naturam surrogati, quoque in materia indiciorum stringit.

18. Peregrini & deportati an differant?

19. Correlativorum synonymorum regula, est ipsa parium regula.

1 **C**apitis diminutio † dicente Jcto in l. 1. ff. de cap. minut. est prioris status mutatio, princ. 1. de cap. dim. quam Justin. triplicem esse dicitur, atque huic definitioni, si definitio dicenda est, distributionem ejusmodi subjicit, quæ tamen non nisi mediæ & minimæ capitis diminutioni propriè convenire potest, cum maxima diminutio sit potius capitis, quàm status mutatio & perditio, ubi vel homo liber atrocitate sententiæ sit pœnæ servus, quod in damnatis ad mortem hodie accidere vulgò dicitur, Dd. in §. 2. & 3. instit. eod. nec refert, quanquam Imperator quoque in princ. h. t. in genere capitis diminutionem dicat esse status mutationem. Resp. id κατὰ χεῖρας potius, quàm propriè dici, propterea, quòd status amissio & interitus, qui in servis accidit, mutatio seu permutatio status nulla ratione esse possit, aded ut idem Justin. in d. tit. adserat, nedum caput servo attribuendum esse, §. 5. d. tit. Sed hic
2 aliùsve Tribonianismus † quoque in præsentī hujus juris materiæ compilatione occurrit, uti videre palàm est in hoc ipso titulo, de quo non incongruè dici potest illud Horatianum:

*Humano capiti cervicem pistor equinam,
Jungere si vellet, risum teneatis amici?*

Ecquid enim connexionis in §. fin. cum toto hoc titulo de cap. dimin. qui potius §. 3. tituli præcedentis, just. de legib. agnator. tutela erat adscribendus, isq; inde supplendus, prout reverà eò pertinet, & spectat. Eadem negligentia commissā in tit. de donat. cui ad calcem prorsus inconvenienter subnectitur, §. fin. ibi: erat olim, &c. Sic §. uno casu. instit. de act. quisnam ille casus sit, in fausto
3 silentio præteritum est, ubi quasi in gyrum † ducuntur interpretes, tot ibidem incerti & nondum reperti finguntur casus: neque procul injuria hoc: Quandoquidem teste Johan. Baptista de Caccialup. in tr. de mod. stud. in jur. p. mibi 190. jus civile prata habeat aded spatiosa, & lata, scilicet, in quibus bos herbam, ciconia lacertam, canis leporem pollet quærere, quæsitum tepere.
4 Atque hinc Dd. in §. uno casu. Tribonianum † factitalle ajunt, non secus, ac qui cervam silvæ inesse contendunt, neq; fagum, ubi requiescat, demonstrant. Sic Justinianus in l. fin. C. de prætor. pignor. ad jus aliquod sese refert, quod nullibi extat, attestante Menoch. in tr. de recup. poss. remed. 12. nu. 13.

pag.

pag. mibi 186. Sed ad rem ipsam: Questioni indicium ꝑ præbere capitis di-
 minutionem statuimus, non tam tacerèd: Quòd 1. diminuti hostes Reipu-
 blicæ capitales facti sũt, l. 5. §. 2. ff. de cap. minur. desperabundi, variorumque
 scelerum cum futurorum, tam prætoriorum lue infecti, argum. d. l. 5. 2. infam-
 es turpesque homines, l. 2. ff. de his, qui not. infam. quibus & jus civitatis (si
 de media loquamur diminutione) & actiones adimuntur, l. 1. ff. de bon. damn.
 neq; interest. live ab delictum perpetratum servi pœnæ fiant, sive in servitu-
 tem voluntariam, nullo præcedente delicto, sese ipsos detruserint, Donell.
 lib. 1. comm. 5. Ratio connexionis est, quòd vix par latus videatur aliis, qui si-
 bi ipsi non pepercerit, cum ordinata caritas incipiat à se ipsa, l. 1. Cod. de his, qui
 sibi ipsi mort. consciver. quibus hodie assimilantur, adeoq; juris ejusdem cen-
 sentur hi, qui libertatem ludo, eoq; ad remigia & servitutem perpetuam
 prostituunt, quemadmodum de Germanis pravâ opinione scribit Bod. 1. de
 Republ. 5. quòd profusâ & inordinatâ ludendi cupidine tandem ipsam liber-
 tatem aleis expoluerint, quod in tantum stringit, ut libertatis prodigi nedum
 actiones, quæ diminutionem ꝑ capitis extirpant, per in integrum restitutio-
 nem recuperare valeant, quæ enim amissio bonorum esset, quæ per restituti-
 onem redintegraretur, quæ pœna, quam hoc pacto restitutio infringeret?
 Quapropter rectè dictum est, neminem re exclusum ꝑ videri, quem Prætor
 in integrum se restitutum pollicetur, l. nemo, ff. de restitut. in integr. Quid?
 quòd minimam capitis diminutionem passus, de rebus amissis quoque non
 possit beneficium restitutionis postulare: Ratio est, quòd sponte rebus, pro-
 ptiòq; juri semel sese abdicantes, adeoq; remittentes actiones suas, iis ad
 eandem ratiò vel nunquam jure deat regressus. Etenim placuit, licere unicui-
 que voluntate sua conditionem ꝑ suam deteriore facere, l. queritur, §. pe- 8
 nult. ff. de ed. i. edict. l. paltum, ff. de palt. cum nihil tam consentaneum sit ratio-
 ni naturali, quam domini rem suam in alium transferentis voluntatem ratam
 haberi. d. l. queritur. Proinde Prætor in edicto quoq; restitutionem minutis
 non pollicetur, l. 1. §. 1. ff. de cap. minur. cujus edicti usus, an hodie adhuc obtri-
 neat, disputat Treviler. p. 1. ad parat. d. l. p. 1. th. 16. ubi adstruit, quòd capitis di-
 minutionem minimam passio restituenda ꝑ sit actio, quam de peculio ca- 9
 strensi sibi comparaverat: quia autem autor ille sententiam hanc absq; ulla
 ratione textuq; juris proponit, eam merito explodimus, regulæ prædictæ po-
 tius inhaerentes: Cum regulâ sit ed usque standum, donec de exceptione do- 10
 ceatur, Donell. 14. comm. 11. imò tanta est vis ꝑ regulæ, ut qui eam prætetndat,
 habere fundatam intentionem censeatur, donec exceptio, vel eversio regu-
 læ doceatur, Dec. in l. 1. num. 6. de reg. jur. Cephal. consil. 346. num. 1. Roland. à
 Valle consil. 15. num. 1. vol. 1. Decian. consil. 80. num. 16. vol. 3. ubi dicit: Quòd regu-
 lam pro se habens, dicatur habere rei proprietatem, idem consil. 53. num. 8.
 volum. 1.

E e e

Porro

Porro quod per mediam capitis diminutionem, aquæ & ignis interdictio-
nem nasci, tradit Justin. *d. loc.* hanc habet sententiam, non quod rei ad inediam
usque adigerentur, ne extra urbem fas esset aqua & igni uti, juxta illud Ovi-
dianum:

Quid prohibetis aquas, usus communis aquarum.

- sed quia sic jure prisco constitutum erat, ne civis Romanus invitus urbe ex-
11 pelleretur, multò minus ultimo supplicio afficeretur, inventa est † hæc mul-
cta & privatio ignis & aquæ intra urbem, scilicet ut destituti hisce subsidiiis da-
mnati in alias terras migrare, seq; in aliam terram, seu civitatem conferre co-
gerentur, in quam recepti Romanam amittebant, quod duarum civitatum
eos cives esse æquè, ac Romanorum instituta legesq; non paterentur. Inter-
12 dictioni cum primis hoc familiare erat, ut nemo civium posset interdictos te-
cto mensæ recipere, Paul. 28. *sent.* ubi attestatur, receptatores † in pœnam
legis Juliæ de vi incidisse, qui pœnæ ritus usq; ad Imperatorum tempora per-
manit, donec in ejus locum ipsa deportatio introduceretur, proinde depor-
tati sic fuere pauperum habitati, quasi aqua & igni interdicti essent, l. 2. §. 1. ff. de
pœn. l. 3. ff. ad L. Jul. pec. l. pœn. in fin. ff. de var. & extraord. cognit. proinde aqua &
igni interdictos nostri deportatos interpretantur, ait Barnabas Brillon. 2. *An-
tiq. Roman.* §. l. 1. §. hi quibus. ff. de leg. l. 2. ff. de publ. jud. Et quia, ut diximus, pro-
13 pter delicta † capitalia hæc capitis diminutio reis irrogabatur, sanè dubium
non est, quin inde homines infames, &, ut suprà diximus, desperandi ad
delicta similia perpetranda evaserint multò atrociores, atq; hinc indicii præ-
sentis causa & ratio. Idq; eò potissimum, quoniam aliàs vulgò soleat efferri,
nec res scrupulum foveat, nempe, rem de facili ad naturam suam reverti, l. si
unus, §. pactus. ff. de pact. c. ab exordio, distinct. 35. Wilhelm. Antonii de rescrip-
morat. conclus. 67. num. 7. Socin. senior. consil. 35. allegans illud Severini:

Repetunt proprios quæq; recursus.

Redituq; suo singula gaudent.

- 14 cap. origo, 32. quæst. ibi: nulla dissimulatio † multo tempore latebit, hinc Sene-
ca ad Neronem de Clement. Nemo potest diu fictam perferre personam, ficta
citiùs in naturam suam recidunt. Et in cap. consult. 17. quæst. 4. dicitur: Quod
Judæis nuper conversis non sit facilè credendum, non admittendis ad officia
publica, &c. Eberhard in Top. in loc. à contr. num. 3. allegans c. constituit, cum
glossa 77. q. 4.

- Quia verò Romanorum pœnæ illæ modò obsoletæ sint, manente re-
15 legatione, † quæ modo aliquo priscam illam redolet deportationem, & lar-
go dicendi modo pœnam capitalem infert, l. licet, ff. de V. S. Anton. Rubæ. de
poteft. proc. pag. mihi 32. num. 29. consequentia juris dicitur, ut quibus indi-
16 ciis † olim gravabatur deportatus, modò iisdem prematur relegatus, cum
surrogatorum eadem sit potestas, juris dispositio, & judicium juxta commu-
ne Bro-

ne Brocardicum, quo placuit, Subrogatum ¶ sapere naturam ejus, in ejus lo- 17
cū surrogatur, l. i. §. hoc actio, ubi Bart. ff. qui test. liber est iuss. fuer. §. l. si cum,
§. qui in iurisdictione, ubi idem Bart. ff. de cautionib. l. unica, §. i. C. de rei ux. act.
quam regulā in materia criminali, nisi quicquam aliud lege expressum repe-
riatur, quoque stringere docet Eberhard. in Top. in loc. a vi surrog. num. 12. Il-
lud autem cum primis hic attendendum, an relegatus ejusdem delicti reus
dicatur, ob quod antea condemnatus, & civitate pullus erat. Quod si apparet
indiciū, stringit fortissimē, quod tunc pertinet regula: Qui semel malus, sem-
per presumitur malus in eodem delicti genere. Denique ut deportatorum
idem, ¶ quod peregrinorum jus erat, Ulpian. in Inst. tit. 22. ubi scribit, pere- 18
grinos effici, quibus aqua & ignis interdicebatur, ita quoque relegati hodie
pro peregrinis habeantur, necesse est, cum parium idem sit indicium, Eberh.
in Top. in loc. a pari, & regula correlativorum ¶ Synonymorum sit ipsa parium
regula, argum. l. 13. §. 24. ubi Bald. ff. de act. empt. idem in l. 9. C. si cert. perat. De
maxima capitis diminutione, quæ ipsam servitutem infert, modò dispicie-
mus cap. §. 9.

CAPUT LXXXVIII.
DE INDICIIS, QUÆ EX SERVITUTE
desciunt.

SUMMARY.

- | | |
|--|---|
| 1. Servus quomodo nascitur? | 10. Servus, parte non expressa, etiam re- |
| 2. Indiciis a servitute servitutem servitutem | gulationis sunt a testamento. |
| 3. Servus alicuius servus, an etiam §. servus | 11. Servus alicuius servus, an etiam §. servus |
| 4. Quomodo nascitur servus, an etiam §. servus | 12. Indicia servitutis antea debent |
| 5. Quomodo nascitur servus, an etiam §. servus | 13. Quomodo nascitur servus, an etiam §. servus |
| 6. Quomodo nascitur servus, an etiam §. servus | 14. Quomodo nascitur servus, an etiam §. servus |
| 7. Quomodo nascitur servus, an etiam §. servus | 15. Quomodo nascitur servus, an etiam §. servus |
| 8. Quomodo nascitur servus, an etiam §. servus | 16. Quomodo nascitur servus, an etiam §. servus |
| 9. Quomodo nascitur servus, an etiam §. servus | 17. Quomodo nascitur servus, an etiam §. servus |

Servi ¶ hant vel captivitate, l. 4. de J. & J. vel capitis diminutione maxi-
ma, §. 1. inst. de cap. dim. l. 1. §. 1. vel ut iustm. ait in §. 3. inst. de jur. per-
sonarum, servi aut nascuntur, aut hant. Nascuntur ex ancillis nostris, aut hant
jure gentium captivitate, vel revindicatione. Ut cum homo libet major 20.
Ecc 2 annis,

annis, se ad precium participandum venundari passus est, &c. hoc in loco parum vel nihil refert, quâ occasione servitus, qua de quaeritur, nata vel subortâ fuerit, modò teneamus, id quæ partim ex capite antecedenti 87. perdidisse hominem caput, quem indicatum esse volumus. Atque hoc indicium 7 à servitute sumtum tantò fortius firmitusque stringit, quanto pejor deteriorque conditio servorum est respectu ingenuorum. Et quanquam compedibus, vinctis, catenis tenerentur servi, † quibus catenatim junctis non lecus, ac bobus, agri vertebantur, ut refert Columell. *lib. 3. de rer. rust.* nec non, quò tutius domini dormirent, servi per scalas mobiles noctu in antra dimitterentur, ne vel cæde dominos, vel incendio domos perderent, dubium tamen non est, quin atrociora à servis semper fuerint commissa ubivis terrarum flagitia. Hinc illud: Quot domi servos, † tot hostes. Refert Jovian. Pontan. à Bodino citatus *1. de Republ. 5.* facinus suo seculo à servo commissum admodum tragicum. Servus, † *inquir.* cum acerbius tractaretur, domino absente ostia concludit: uxorem Domini contumeliosè affectam vinculis constringit, ac tres ejus filios comprehendit: ubi dominum videt redeuntem, unum ex altissimo solario præcipitem dat, deinde secundum: pater tantâ rei atrocitate obstupefactus, precibus & lacrymis supplex servum exorare, ac modis omnibus placare conatur, ut tertium morti eripiat: servus paciscitur salutem filii eâ lege, ut dominus sibi ipsi nares præcidat: naribus ex pacto amputatis, servus cum tantâ clade & contumelia dominum ultus esset, tertium quoque dejecit, ac postremò ultionem de se ipso, quam dominus cogitabat, præcipiti casu cepit.

6 Cæterum annales referunt, pyratas † ac latrones nullis artibus plures fuisse, quàm aucta servorum multitudine. Qui enim servitutem pati non potest, erumpere tandem, ac ne deprehendatur vias obsidere, & latrocinari cogetur, argumento sit, quòd Spartacus gladiator sexaginta millia servorum ex ipsis Italiæ visceribus ad pileum evocaverit, cum eodem tempore plus, quàm octoginta millia pyratarum mari mediterraneo cum nongentis navibus prædarentur, & quingentas urbes maritimas tanta vi cepissent, ut Romanum Imperium terra marique grassatoribus obvallatum teneretur, Bodin. *lib. 1. de Republ. cap. 5. in fine.* Plutarch. *in sertorio, pag. mibi 273.* scribit, servos Marii dominos miserè mactasse, vimque dominabus intulisse. Sertorium vero indigna hac facinora agere ferentem, eorum ad quatuor millia occidisse. *Hæc Plutarch.*

7 Ad Pileum † vocati servi dicebantur jam manumittendi, quoniam pileus libertatis signum erat: servis enim pileos gestare haud conveniebat, quo argumento Brutus, occiso Cæsare, numisma percuti faciebat sub figura pilei, quasi populum Romanum jam de dominio & potestate Julii Cæsaris tyrannica liberasset. *Idem Plutarchus in vitâ Cæsaris.*

Præterea

Præterea indicium hoc inde quoque fundatur: Quod servi facinoris in familia, domo, vel vicina subordi, contenti illius, rei quæ præsumantur, solum inde, quia servi sunt, prout supra Judæum, quoad Judæum, indicium facere dicimus, supra *de iudiciis contra Judæos*. Hinc jure accidit: Quod quanquam homo liber, † in caput alterius, solius testimonii ferendi causa non torquea- 8
tur, l. 15. ff. *De q. Bart. in l. 1. §. 3. ff. eod.*

Servus tamen hoc ipso, quod servus est, sine omni distinctione quaestioni subiciatur. l. 1. §. 7. 8. 11. 12. 13. 14. 15. ff. *de q. modo* teneamus hoc: ne in causa civili torqueatur indifferenter, Martil. & Dd. in l. 15. ff. *eod.* Farinac. *de indic. & tort. q. 42. nem. 49.* cum primis quod servi testimonium † jure stricto 9 sustineatur, scilicet qui regulariter à testimonio dicendo repellitur, l. *quoniam* C. *de test. l. pridem*, C. *de q. §. sed neg. in str. de testam. 2. §. 7. ff. qui test. fac. poss. ibi*: cum juris civilis communionem non habeat in totum, &c. adde c. *formis in fine*, de P. S. Quapropter Dd. non immerito statuere, servum à iudice, parte † etiam non opponente ad testimonia ferenda haud admittendum es- 10
se. Angel. in *Novell. de testib.* Quod utunque sese habeat, non desunt tamen, qui expressè scribunt, etiam in causa civili torquendos esse servos, Bart. Martil. in d. l. 15. & quod plus est, liberos quoque homines, Paul. de Cast. in *l. iudic. cor. n. 4. Cod. de fid. in str. Bruni. de ind. & tort. p. 2. quest. 4. num. 11.* Tellaur. *decis. Pridem. 42.* Capoll. *consil. 60. num. 8. & 11.* Cyn. in *l. fin. vers. si queratur. ff. de q. Boil. de tort. test. num. 14.* ubi Dd. scribunt, testes viles & ignotos torqueri posse in casibus civilibus, quam quaestionem quia latè tuodavit Farinac. in *rr. de test. lib. 3. tit. 8. quest. 8. pag. m. l. 590.* eam hic non prosequar, lectorem ad Dd. citatos remittens. Non dissimulandum autem, quoniam sine indicis † ne- 11
dam servus torqueatur, l. 1. §. 2. ff. *de q.* adhuc ut testis quaestioni subijgetur, requirenda ante omnia indicia esse, d. l. 15. ff. *de q.* ibi maxime cum illis intrinsecis argumentis accusatio impleatur, &c. l. 18. §. 2. ff. *de q.* Itunus *de ind. & tort. q. 4.* Boil. *de tort. test. num. 1.* adeo, ut torti sine indicis præcedentibus nihil probent, non secus ac ipsi rei, deficiente quaestione causa non nihil confidentes sibi haud præjudicare jure existimantur, Bart. in l. 1. §. 1. idem, ff. *de q.* Innocent. in c. cum P. *Manconla. post num. 3. de accusar.* quia ait Ulpian. in d. l. 1. *in princ. de q.* à tormentis non est incipiendum. Hinc Boil. d. l. reprehendit iudices Ecclesiasticos, in terris Ecclesiæ à quaestione statim initium sumentes contra reos sine indicis præcedentibus. Porro uti reorum quaestionem antecedant necesse est delictorum † indicia: sic testium scientiæ indicia appa- 12
rere, imò doceri non aliter debent, ac ea, quæ delictorum indicia propria esse dicuntur, Bart. in d. l. 1. §. 21. ff. *de q.* Et quanquam Bald. in *l. miles, §. fin. vers. sed ut torqueatur testis, &c.* existimet, haud oportere contra testem indicia præcedere, sufficere autem solam vacillationem vel præsumptionem scientiæ, Brun. d. *quest. 4. num. 21.* Ruin. *consil. 7. lib. 5.* non tamen id *ἀπὸ αὐτῶν* asserendum,

Ecc 3 non

non tam propter immanitatem quaestionis damnum irreparabile praeseferentis, quam iudicum iniquorum innatam inhumanitatem, quibus inde nimia tribueretur grassandi in vitam corpusque hominis liberi licentia & arbitrium. Atqui malitiis hominum indulgendum non est, *l. in fundo. ff. de R. V.* Ergo.

- 13 Meminisse autem decet hoc in loco, ne aliter torqueantur † testes, etiam legitimis iudiciis stringentibus, quam si veritas aliter haberi nequeat, Bertaz. *consil. 152. lib. 1. num. 18.* Porro si plures torquendi sunt, non omnes eisdem, sed duo vel tres saltem, quibus facilius veritatem exprimi posse videbitur, quaestioni subjiuntur, Brun. *de indic. p. 2. q. 4. vers. illud tamen.* Follet. *in pr. in verbo, capiat quaestionem, num. 38.* Boll. *de tort. test. n. 10.* Sin verò pauciores illi veritatem dicere nolint, multitudinem torquendam esse putat Clar. *in prac. §. fin. quæst. 25.* quæ quoque sententia nobis suspecta est, existimantibus,
- 14 per decimationes † testes requirendos, torquendos esse, per ea, quæ scribit
- 15 Frontin. *lib. 4. Stratag. cap. 1.* Dionys. Halycarnass. *lib. 9.* cum argumentum † à quaestione ad pœnam deductum in iure validum sit, quæ se invicem, ut consequens & antecedens respiciunt, Eberh. *in top. in loc. ab anteced. ad cōsequens* nec non in quaestione æquæ ac in pœna infligenda ea sententia sequenda, quæ
- 16 benignior æquiorq; apparet, *Id. in l. 25. ff. de ll.* Deinde uti reus † specialiter interrogandus non est, ita nec testis, *l. 1. §. 21. ff. de qq. modò* nondum de ipso constiterit autore delicti, Bart. *d. l. 1. §. 21.* Brun. *de indic. p. 2. q. 5. num. 56.* Inquisitione speciali verò jam cœpta, secus sese res habet, Brun. *d. loc.* Tandem
- 17 ubi testis quaestioni exponendus, cavere iudex † debet, ne is instar rei torqueatur, sed, ut quaestio modica, non aspera & atrox decernatur, Bart. *in l. 1. in fine, ff. h. tit.* Innocent. *in cap. cū in contemplatione, vers. pro crimine, de reg. jur.* levem torturam appellat, Riminald. *consil. 360. lib. 4. num. 74.* quoties testis per spacium unius Ave Mariæ (uti ille loquitur) elevatur sursum, & postea deponitur, quem modum sufficere subdit, quandocunque testis dictum temerè revocans, illud repetere tenetur, atq; ut ajunt, convalidare testimonium. Ut verò quaestio non nisi novis iudiciis supervenientibus repeti potest, ita nec tortura testis, Clar. *in pr. §. fin. quæst. 25. vers. torq.* posito casu, reum revocasse dictum, idq; in gratiam rei, quò impunis hic evaderet, Clar. *d. loc.* Bursat. *consil. 216 num. 115.* tamen si alii tradant, revocationem illam non relevare, nec prodesse reo, cū præsumatur in favorem rei facta, perindeq; habeatur testis depositio, ac si jurata esset. Testi autem jurato plena fides tribuitur, per notissima: nisi non nihil intercedatur, quod quaestioni fidem derogaret, *argum. d. l. 1. §. 23. d. c. qq.* Ut vulgò inde placuerit, ratificationem necessariam esse, eamque, iudiciis novis emergentibus, ut modò diximus, quaestione repetendam, Farinac. *in tract. de testib. lib. 3. quæst. 79. oppos. 33. n. 83.* Alii statuunt, respiciendam esse conditionem testis, utrum is modicam illam torturam flocci pendat,

dat, an ipsam corporis imbecillitate, vel impatientia doloris tanti fecerit, ut potius mentitus, quam veritatem dixisse videatur. Vide Farinac. d. loc. in fine.

CAPUT LXXXIX.

DE INDICIIS, QUÆ EX DESERTIONE MILITUM, agricultura, alteriusq. stationis honeste deprimuntur.

SUMMARIUM.

1. De sermone militum quoniam dicitur?
2. Annona de sermone et timore gladio coarctatur.
3. Quod si ex hoc loco formetur indicium.
4. Prostat periculum impune accideri desertoris militis.
5. An idem indicium stringat contra colorem malitiose agere ut artem deserentis?
6. An ad idem ius sit servari?
7. Bona et mala iura universi, et omnia iura iudicantia.
8. An manachi iura sit?
9. Quæ causa faciat, quod indicia hoc non operantur?
10. Quæ corporis imbecillitas extrahat à desertione.
11. Filium militum deserens, ut patris ualeat considerari, an desertor sit?
12. Qui cognatorum gratia contra prohibitionem extra castra vagatur, veniam merebitur.
13. Notarius falsum committens, ut patris honori considerari, excusandus est.
14. Quod defendit illi Equites, etas, qui contra Caesarem arma pro patre sumpturam.
15. Tyrocinum excusat à desertione.
16. In quibus casibus ad desertionem veniam delicti consequatur.
17. Quæ orationes veterani obtinere suas ab Augustis committuntur.
18. Quomodo hoc stringat indicium contra desertorem statum sua prater militiam?
19. Subdistinguitur generalis quidam superiorum limitatio.

Desertorem et militum definiunt Gratian. Valent. & Theodos. in l. 1. C. de desertor. lib. 12. quemcumque militem belli tempore à signis abeuntem, siue is rudimenta militie timescens degeneres latebras quaerierit, siue ignavia flagitiosa torpescens huc inde delituerit, uti verba Imperatorum sunt in d. 4. siue collectæ multitudinis praedonum per regna discurrentium vel rebellantium, desertorum sese associaverit, de quibus Consist. Ferdin. Imperat. in recess. August. de Anno 55. §. So haben wir, etc. cum §. seq. & §. Wer sich aber / Orden. Cant. part. 2. tit. 15. & in recess. de Anno 59. §. Damit dann hinfüro / & recess. de Anno 55. §. Und damit auferate, etc. Hi desertores 1. quia in constitutionem Divorum Imperatorum Gratian. Valent. adeoq. poenam capitale incurrunt, tot. tit. C. de desert. iuramenti religionem, quæ se signis emancipaverint, violantes, indeq. perjurii reus facti, quin etiam exinde solum, quod animam degenerem et timidum prodant latitatione gladio feriendi sint, d. l. 1. 2. ipso iure in bannum Imperii cadant, vigore d. recess. de anno 59. §. Damit dann / c. v. de homicid. in 6. quibus teste Gail. 1. de pace publ. c. 4. num. 35. propriissime convenit illud:

7ms

Jus & jura negant homines & numina fallunt,

Nec Jovis imperium nec Phlegeton timent.

Sanè dubium non est, quin convicti illius criminis se reos variorum flagitiorum ultro constituent, nec refert, quod sæpè accidit, quantumvis remissionem veniamq; pœnæ consequantur, Tiraquell. *de pœn. caus.* 47. num. 3. multitudine enim peccante pœnam ad paucos, exemplum ad multos pertransire convenit, *l. quoniam. C. de vi publ.* hinc illud:

Ob populum multum crimen pertransit inultum.

Quandoquidem mores semel corrupti inde non diluantur aut emendentur, *3 argum. §. 13. Inst. de susp. tut.* Atq; hinc causa & radix hujus indicii, † unde tandem inquisitio vel quæstio, concurrentibus indicis aliis, progerminat, atque enascitur, *d. l. 1. C. de desert.* Animadvertendum autem hic erit, hæc aliaq; non respectu desertionis, sed delicti alterius alicujus, utpote desertorem militiæ postquam ad aliud vitæ genus redierit, diffamari suspectumq; reddi cujusdam, qualecunq; autem id sit, flagitii, adminiculantibus indiciorum suffragiis, hoc ipso, quod reus desertorem aliquando egerit, indicium strui, quod ipsum aliis quoque delictis convenit, quibus reus denuò diffamatus antehac fuit contaminatus: Etiam si non idem delicti, sed diversum ejusdem generis occurrat, cum primis, si unum crimen familiaria vel peculiaria habere soleat annexa delicta. Connexorum idem est judicium, Alciat. *de præsumpt. regula 2. præf. 7.*

Aliàs desertorum conditio adeò odiosa pravaque est, ut etiam privatis † permittatur eisdem manus inferre, proprio privatoq; ausu trucidare, quod tamen sic accipiendum, siquidem desertores militiæ itinera frequentata cœperint insidiis obsidere, agros nocturnâ vel diurnâ violentiâ devastare, diripere pagos, vicos, &c. *l. 1. C. quando liceat unicuiq; & c. l. 2. eod. ibi.* Cuncti enim adversus latrones publicos, desertoresque militiæ jus sibi sciant pro quiete communi exercendæ publicæ ultionis indultum, &c. Ut scilicet mortem, quam minabantur, ipsimet excipiant, & quod intendebant, incurrant, *d. l. 1. rebellibus in ipsis temeritatis suæ conatibus oppressis, l. 2. C. de desert.* egregiè Andr. Gail. *1. de pp. c. 4. n. 36. & seqq.*

5 Caterùm de agricolis † fundorum desertoribus par idemque jus esto; *l. 1. 2. & 3. C. de fugit. Colon.* Agricola nomen Hebræum Baghab maritum significat agri cui addictus est, unde ex eadem radice Baal idoli nomen, cui sese subjugat populus & veluti marito nubit, hinc idolatria, fornicatio, fornicatio *αὐτὸς ὁ ἀγρὸς* agri desertio vel divortium dici potest agricola subagitans & sulcans terram & seminans, maritum repræsentat, vide Joan. de Pined. *in Job. cap. 31. vers. 29.* An verò agricolæ hodierno usu facti milites, remittendi sint ad agriculturam? *juxta d. l. 3. C. ead.* negamus per eundem textum de adscriptiis loquentem, qui lato dicendi modo, quo rubrum cum nigro conciliatur, quoq; coloni dicuntur, *l. 19. C. de agricol. & cens.* Forster. *disp. instit. 2. th. 3.* ubi

ubi in ll. Alemannorum c. 9. adscriptitios colonos appellari testatur. Quæ
verò adscriptitiorum † conditio, vita, victusque ratio, parum vel nihil abi-
6 plis servis distantium, olim fuerit, supervacaneum nec operæ pretium est,
hoc in loco explicare, quæ de re r. r. Cod. de agric. & censu. Donell. 2. com. 9. Cor-
nau. 1. com. 10. Forster. d. luc. qui eos plonè servos esse contendit per l. 21. l. fin.
C. de agricol. & censu. cui contradicere videtur. 1. Novell. de Sacras. Eccles. in §.
servum, qui disponit adscriptitios clericorum munere fungi posse. Quod si ita
est, certe servi dici nequeunt, quorum nulla est sacri ordinis communicatio,
r. r. de elect. & post. prelat. 2. deinde contradicit l. 1. r. 20. 23. §. 1. Cod. de agricol.
& censu.

Resp. ad 1. Quod in dicta novella servus adscriptitio, ut genus speciei
opponatur, nec inconvenientis & incongruum videatur, adscriptitium eo in
loco, cui adscriptus est perpetuo, sacris perfungi, quod officium non absor-
bet nec conditionem hominis nec jura Dominorum in servos, atq; hoc fuit
procul dubio, quod movit Bartolum † juris universi aurigam, alterumque
7 oculum jurisprudentiæ, cur Monachos toties servos appellaverit, persimi-
les his in omnibus, præterquam quod vendi non possint. Et sanè quis not-
tatum illos emeret, tanquam pondus terræ inutile? Quod verò mancipiis † 8
non æquè sacra commissa sint, uti adscriptitiis, ratio est, quoniam illi non ita
certo loco, ut adscriptiti, tenebantur, l. 16. C. de Episc. & Cler. l. 1. C. de tyron.
ubi tyro censibus obnoxius, id est, adscriptitius non potest agere militiæ Ro-
mance militem 2. allegata l. 2. 20 & seqq. potius de colonis, quàm adscriptitiis
loquuntur: quos liberos homines esse nemo negat.

Ceterum ut voluntas † & propositum maleficia distinguit, l. 53. ff. de 9
furi. nam omnis desertio indicia relata, pœnamvè desertionis accersit &
producit. Excepitur autem in l. 3. ff. de re militari. 1. valetudo adversa, 2.
affectio parentum, 3. tyrocinium. Per valetudinem adversam intelligitur
morbus quacunq; corporis † imbecillitate contractus, & licet textus eman- 10
tionis ealum solummodo eicit, non tamen ambigendum est, quin desertio
eandem ob causam subinde etiam subintelligatur, modo ab initio non vitio-
sa, malitiosa fuerit discessio, quam dehinc demùm morbus subsequatur, arg.
d. l. 3. ff. de furi. d. l. 1. ff. de re militari. quem textum ita extendit Perr. Royz. in dec. lituan.
decis. 3. num. 429. ut etiam inde defendatur filius, † qui quò patris valetudini 11
confulere, malitiâ discesserit. Parentum affectio exinde considerata fuit à
legislatore, quoniam pietatis respectu aliàs extra ordinem plura sint ll. conces-
sa. c. 2. de Apost. gloss. in c. pervenit, quæst. 3. Bald. consil. 34. lib. 1. in fine, l. 2. de recept.
Sic recipiens bannitum patrem vel consanguineum, non in pœnam banni,
d. l. 2. incidit. gloss. Cyn. & Dd. in l. 1. C. de his, qui latron. & c. Damhoud. in prax.
crim. cap. 116. n. 4. Malcard. de probat. concl. 1258. n. 7. Menoch. lib. 2. de arbit.
jud. qq. cent. 4. cas. 348. num. 7. & seqq. Bonifac. de furi. §. consuetudinario, num. 80.

Fff

Porro

- 12 Porro qui cognatorum † gratiâ contra prohibitionem Ducis extra castra va-
 13 gatur, veniam meretur, Royz. *d. loc. num.* 429. Sic notarius † falsum com-
 mittens in gratiam patris, quod honorem ejus tueretur, non ordinariâ falsi
 14 pœnâ tenetur, Paul. de Castr. *consil.* 371. *lib.* 1. *col. fin.* unde Cicero † Philipp 6.
 defendit duos Pompeii filios, qui paternâ pietate arma contra Cæsarem sum-
 ferant.

- 15 Deniq; tyrocinium † inde veniam meretur, quoniam ætas juvenilis
 plenum consilium non præ se ferat, *l. 1. ff. de minoribus*, ut proinde mitius cum
 tyrone meritò procedatur, non secus, ac si homo non mentis perfectæ delin-
 quat, *l. 37. §. 1. ff. de minoribus*, *l. 9. §. 2. ubi Dd. ff. eod. l. 1. §. impubes. ff. de pœnis*, *l. 1.*
ferè, ff. de R. 7. l. si adulterium, §. 1. *impubes. ff. ad l. Juliam de adult. c. 1. 2. de delict.*
pueror. Cunrad. *Harz de inquisit. in caus. crim. jurid. instit. concl.* 1. *num.* 23. ibiq;
 Anonym. *in not.* idemque *ibid. ad concl.* 7. *num.* 21. ubi pro minoribus præjudi-
 cium quoddam *Facult. jurid. Marp.* in puncto graffaturæ adducitur: hinc Cæ-
 saris dictum de Ptolomæo adhuc adolescente Pompeium fugitivum occiden-
 te, quod Lucan. refert *lib. 9. belli civilis*;

————— *Sed parcimus annis*
Donamusq; nefas, &c.

- Sic Demetrius, te (inquit) majorem fratrem pro minori deprecari oportet,
 16 tebat, te adolescentiæ, † te errori veniam impetrare, Liv. *decad.* 4. *lib.* 10. Le-
 ctorius adulterii reus in deprecatione pœnæ, ætatem senatui allegavit, Tran-
 quill. *in August.* c. 5. hinc Cicero *in Orat. pro Cælio*. Equidem multos & vidi
 (ait) & audiui in hac civitate, qui totam adolescentiam voluptatibus dedis-
 sent, emeruisse aliquando, & se ad frugem bonam recepisse, gravesq; homines
 atque illustres fuisse. Datur enim consensu omnium huic aliquis ludus æta-
 ti, & ipsa natura profundit adolescentiæ cupiditates, quæ si ita erumpunt, ut
 nullius vitam labefactent, nullius domum evertant, faciles & tolerabiles ha-
 beri solent, &c. hæc Orator: Petrus Roiz. *in decis. Lituan. dec.* 3. *num.* 538. *pag.*
mihi 291. Tiraquell. *de pœn. causa* 7. Quapropter & hoc jure evenit, ne tyro-
 nibus propter animi levitatem, judicii imbecillitatem committantur officia
 graviora. Tyrones, ait Honorius *in l. 3. Cod. de tyron.* in scholis loco semper
 posteriore ponuntur, neque enim patimur quenquam gradum celsiorem
 17 *l. 1. C. de veteran.* ubi occasio immunitatum veteranis † datarum describitur,
 Ibi: Auguste Constantine Deus te nobis server, vestra salus nostra salus, &c.
 Item: Constantine Augustine, quo nos veteranos factos, si nullam indulgen-
 tiam habemus? Constantinus Augustus respondit: Magis magisque conve-
 teranis meis beatitudinem augere debeo, quàm minuere. Victorinus vete-
 ranus replicavit: Muneribus & oneribus, universis locis conveniri non fina-
 mus. Constantinus Augustus dixit: Apertiùs indica, quæ sint maxima munera,
 quæ

quæ vos contumaciter gravant. Universi veterani responderunt: Ipse perspicis: Quo Dialogo absoluto Cæsar veteranis privilegia, quæ habent, propria voce edixit & promulgavit, *quæ de re d. l. i. C. de veteran.*

Deniq; quæ indicia † oriantur inde, si homo jam criminis diffamatus, remere mutavit vitæ stationisq; vocationis, opificii & artis, quam calluit, rationem, modum & usum, dixi supra *cap. 46.* quo lectorem remitto: nisi ut in tyrone accidit, quisquis vitæ genus mutat, id iudicii & rationis imbecillitate facit, quem potius sati calamitas excusabit, quam ut odio, (commiseratione dignos magis) præsentibus indicibus grauetur, fas est. Animus quippe plurimorum immeritus illigatusque est corporeis vinculis, ejusque crassitudine ita præpeditur, quominus ea, quæ salutaria sibi ac congrua, contemplari, fruique possit, Erasim. Roterodam. *in tr. de laud. stultit. circa fin.* Postremo limitationis † generalis vice hoc quoque hic admonendum est, quod quia de-
19
lictum hoc emansionis vel desertionis non tam facto, quam numero temporis definiatur, miles paulò negatus, desertoris vel emansoris crimen non subeat, nisi diu à castris abfuerit, *l. 3. §. emanfor. ff. de re milit. d. l. 3. §. desertor. eod.* Morà itaq; delictum & contrahi & mutari consequens est, eumq; qui emanfor erat, desertorem tempore fieri, Petr. Royz. *d. sup. loc. num. 516.* Ut ita indicia hæc de absente milite quovis haud prædicari statuique jure queant, *d. l. 3. §. 17. §. de R. D.*

CAPUT XC.

DE INDICIIS, QUÆ EX ATTENTATIONE ET conatu delinquendi proficiuntur.

SUMMARIA.

1. Quomodo ex hoc loco formetur indicium?
2. Filius veneno patrem suffocaturus, parit delictum.
3. Aliviani corruptore iudicem, perinde tenetur, ac si jam eundem corrupisset.
4. In quibus casibus, affectus delinquendi pro ipso delicto puniatur?
5. An consuetudine introduci possit, ut reus in delinquendi puniatur?
6. Quoties statutum jubet delicta attentata puniri, iudex iuxta arbitrium potest decernere poenam.
7. An poena furti possit mitigari, ne suffocatur?
8. Reversus exemplum, quibus indicium præsumitur.
9. Quomodo statum mendacis formæ, et notam, etudam materia, alia, non tenetur poena falsi.
10. Quomodo furtum attentatum intermissione absoluitur?
11. An furti tenetur, qui sericum lapidum vel quicquid eorum plenum, in quo res prescripta esse existimabat, contraxit?
12. An hominem occisum banctum in eorum, et quodammodo l. Cornelia, & qualiter inde et causis alia indicia de sumantur?

Cæterum inter indicia † non postremum merentur locum attentatio, affectio & conatus delinquendi, quæ quia etiam in ipsa delicta cadunt,
Fff 2 adeoque

adeoque non secus, ac si ipsa delicti consummatio subsecuta esset, qualiter ea se habeant, modò dispiciemus. Notatum itaque esto, ut quemadmodò certi conatuù gradus vel remotiores vel propinquiore delicti statuuntur, sic conatus vel in delicta prolabi, vel saltem indicia delinquendi generare fas sit. In delicta cadunt ¹ conatus propinquiore ² non circa leviora, sed atrociora delicta perpetranda occupati, l. 1. §. 1. ff. de parricid. Bald. consil. 112. vol. 2. Ludovic. Rom. consil. 183. Carer. in pr. crim. §. homicidii, num. 128. Cum enim fi-

2 lius † necandi patris animo venenum comparavit, licet non dederit, parricidii tamen tenetur, imò nec fratris silentium, qui cum id cognovisset, patrem celavit, veniam reperit; relegari enim eum placuit: Medico, qui venenum forte miscuit, ultimi supplicii poenâ affecto, l. frater, ff. eod. Carre. d. loc. Sic

3 qui prætorem, † aliūve judicem, ad quem in jus adivit, redimere, fidemq; ejus & religionem pecunia corrumpere, aliāve re qualibet contaminare tentavit, eam poenam, quæ empti corruptiq; judicii est, sustinebit, l. Imperator, in verb. tentat, ff. de jure fisci. neq; distinguendum si in bona, si in mala causa id fiat, anth. novo jure, C. de poen. jud. qui maled. jud.

Sic qui exemplo pernicioso servum alienum ad rerum dominicarum furta sollicitavit, actione servi corrupti tenetur, l. si quis servo, ff. de furt. quod in corruptore filii familiars obtinere quoque tradit Bald. in d. l. si quis, idem in sollicitatore pudicitie mulieris, vel puellæ; is enim inde solùm, licet effectus

4 non † subsequatur, relegabitur, l. 1. §. 2. ff. de extra. crim. Cum permagni nostrâ inter sit, dicente Roiz. in decis. Lituan. decis. 3. nu. 491. liberos nostros nomen nostrum in ævum gesturos, nostriq; memoriam ad posteritatem perlaturos, nequitia malisq; moribus non inquinari, indolemq; eorum improbis cupiditatibus, & bene instituta vitæ ratione non distrahi, &c.

Porrò qui pecuniam accepit, ut cui negotium facesseret, quanquam calumniatus non sit, nihilominus tamen plectitur, l. & generaliter, §. 1. ff. de calumn. Sic qui saltem pactus est, ut cum bestiis pugnaret, propter solum hoc pactum incidit in poenam l. 1. §. 5. ff. de postul. causa est pacte mercedis, quò avaritia hominis, qui ob vile æs in vitæ discrimen se conjicere volebat, coërcetur, d. l. 1. §. 5. ibi: qui virtutis ostendendæ causa hoc faciunt, sine mercede non teneri. Sed quæ ratio, quòd non æquè notetur is, qui mercedem accepit, ut feram regioni nocentem expugnaret? qui proceras arbores carpendorum fructuum gratia, certa mercede conducti ascendunt? Resp. Bart. Angel. & Dd. in d. §. 5. quòd hi non tam ob æs vitam discrimini exponant, quàm quòd operas Reipublicæ, vel privato salutare præstent, &c.

Porrò quid, si conatus quis sit delinquere in uno loco, in altero verò perfecit delictum, ut cum homo ex uno territorio juxta cōfines, in aliud territorium telo misso, occidat Titium, an conatus à flagitio sit separandus, ut ait Bal. in l. si quis, C. de Episc. & Cler. adeoq; cognitio spectet ad ordinarium loci,

loci, ubi occisus occubuit vide latè Petr. Roiz. in eleg. decis. Lituan. decis. 3. n. 540. & seqq.

Præterea quod L. Corneliam de sicariis attinet, quæ conatum in hoc judicio ordinariis illi pœnis coërcet, in l. 1. in princ. ff. ad L. Cornel. de sicar. eam ulu non servari attestatur Schenck Baro de Tautenb. in tr. feudali, cap. 2. feud. prout statuto, vel consuetudine ꝑ sanciri posse statuit Tiraquell. de pœn. c. 38. num. 10. conatum delinquendi, excepta criminis læsæ majestatis & proditiōnis patriæ causâ haud puniri, Alex. Jalon in l. 1. §. fin. ff. quod quisq. jur. &c. non secus, ut consuetudine contraria, statutoq; introduci pœnæ conatum possunt, Tiraquell. caus. 37. ubi tamen evincit, quod id fieri non possit ad effectû ordinariæ punitionis, Bart. in l. 1. §. 3. ff. ad L. Cornel. de sicar.

Cæterum ubi statutum ꝑ vel consuetudo conatum coërceri jubet, nec pœnam certam præscribit, judex juxta arbitrium suum pœnam determinare potest l. 1. §. 1. ff. de effract. l. hodie, ff. de pœn. æstimaturus, verbōne an facto, propius, an remotius ad delicti consummationem, nocere volens, accesserit, d. l. 1. cum aliâ jure expeditum sit, jus dicentem valere ex causâ pœnam scilicet præscriptam in condemnando non sequi, sed quandoq; graviolem, sæpè mitiorem infligere, Bald. Jacob. de Buttr. in l. si severior, C. ex quib. caus. infam. irrogat. Marfil. sing. 182. & consil. 429. quod cum primis in pœnis statuto introductis obtinet; prolixè Tiraquell. in præfat. tract. de pœn. num. 20. unde Petr. Roiz. in d. decis. 3. n. 592. non obscure evincit supplicium furti, quod lege municipalis suspendio puniatur, posse judicem pœna mitiori electa mitigare, ꝑ & 7 capiti furis parcere, &c.

Sed de conatu & attentatione, quatenus in delicta incidunt, atq; non secus, ac si effectus subsecutus fuisset, puniuntur, tantum satis, modò de attentatione, prout indicia suggerit, agendum restat. Parit autem conatus delinquendi remotior indicia vel in actu ejusdem, vel diversi respectus. In actu ejusdem respectus, ut cum lege vel statuto caveretur, ut qui frumentum aliâve rem venalem in gratiam vicini hostis urbe evehant, pœna statuto definita coërcerentur. Jam reperiuntur cives ꝑ cum mercibus adhuc intra mœnia, quas evehere satagunt, resipiscences verò evectionem intermittunt, inde quidem non incurrunt pœnam propter conatum, Bald. in l. fugitivi, col. 2. C. de serv. fugitiv. Joan. de Anan. in c. significavit, C. de Judais.

Sed quid si cives illi posthac diffamentur, quasi frumentum evexissent, hostem commeatu juvissent? Sanè dubium non est, quin conatus hujusmodi rite probatus, indicium faciat quæstioni. Sic in l. qui falsam, ff. de falsar. dicitur, quod percussor monetæ ꝑ adulterinæ, siquidem nondum formaverit, nummos pœnitentia actus, non incidat in pœnam l. Cornelie, Paris. consil. 69. num. 24. vol. 4. Jacob. Aleman in palæstr. consult. 8. de jur. monet. quæst. princ. 14. pag. 839. ad fin. Barbat. consil. 33, lib. 2. ubi adserit, quod veneni mali datio, nisi

F ff 3

is, qui

ts, qui venenum sumpfit, extinctus sit, pœnam non producat. Hinc illud: Factum non videri, quod factum non durat. Et compeditem, quin inito fugæ consilio extra custodiam evasit, si postea redeat, non puniri, ait Bald. in l. 1. col. 3. C. de edil. edict. § l. 1. consil. 5. C. de serv. fugitiv. Unde alia juris regula; non videri abesse eum, qui confestim rediturus sit. Nam brevis in loco commoratio in nulla est consideratione, Anchar. consil. 90. & consil. 74. Et quæ exempla hîc possent recenserî? Applicemus verò exemplum ex d. l. qui falsam. de promptum. Sanè, quanquam is pœnitentia actus non cudat monetam formatam, non tamen ambigendum est, quin si posthac ille idem ad conatus illos reclinaverit, attentationem in effectum produciens, conatus primus, quoad actus subsequentes, qui effectum suo non caruere, indicia legitima præbeat, per modò dicta, &c.

In actu diversi respectus conatus indicia pariunt, quoties conatus antea punitus fuisset in facinoroso, isq; famâ loquente, iudiciis stringentibus, relapsus in ipsam delicti consummationem, proponatur, quo casu res dubio caret, quin hîc regula fortiter stringat:

Naturam expellas furcâ, tamen usq; recurrit.

- Porro, qui scalis ad motis ædes alienas per fenestram intrare volebat furandi † animo, destitit autem maleficio, sentiens se apprehensum iri, fortè visum vel cognitum ab alio: Hic tandem aliâ occasione furtum committit, dubitaturque an is reus furti, siquidem eodem in loco, quo antea solum attentaverat crimen, furtum factum est, arguatur? Resp. Dicimus, quòd sic per rationes modò traditas. Id cum primis quoq; stringit juxta l. qui saccum, ff. de furt. ut si fur † saccum vel scrinium, quod existimabat plenum æris esse, cum tamen quisquiliis & rebus prorsus abjectis repletum fuerit, surripuit, etsi is furtum, deficiente principali, sine quo accessorium non subsistit, propriè non commisit, quia tamen conabatur furari, hæc attentatio indicium furti omninò præ se ferre existimabitur, Dd. in d. l. qui saccum, 17. &c. Aliàs dubium non est, quin si pecuniam cum sacco furatus sit, utriusque nomine fur teneatur, d. l. 77. Porro si telo obambulans hominis deprædandi gratiâ ignarus incidit in bannitum, † quem occidat, similiter non ambigendum, quin conatus ejusmodi indicium pariat quoad alia ejusdem generis delicta, per notissima, quòd in maleficiis voluntas non exitus spectetur, l. 53. ff. de furt. l. 14. ff. ad L. Corneliam de Sicar. l. si quis servo. de furt. Tiraquell. de pœn. caus. 52. n. 2. Bart. in l. si is, qui, § quid si servus, ff. de acquir. dom. § l. si quis in gravi, §. utrum ad Syllan. & l. nulla macula, Cod. de delat. Jason. in l. si quis nec causam. col. 3. ff. si cert. Petr. Royz. in decis. Lituan. decis. 3. pag. 314. ubi illam quoque quæstionem examinant, an qui latrunculus virum comprehendit, ignarus eum exulare, præmium consequatur publicè constitutum ei, qui proditorem vel sacrilegum exulantem capiat sistatque judici. Quod quoq; negat Royz. d. loc. Quia
(ait)

(*ut*) propositum cuiusq; ac consilium premium mereri, non fortunam, & inopinatum eventum, quæ in contrahendis obligationibus nullum quoq; momentum habere solent, licet pœnæ captator ille eximatur, l. 2. ff. de cond. & demonstr. nempe quoad hanc speciem delicti. Interea etiam non est dubium, quin latrunculus ille respectu aliorum delictorum ejusdem generis de se indicia prodit & referat, argum. d. l. 1. 14. ff. ad L. Cornel. de Sicar. l. 53. ff. de furt.

CAPUT XCI.

DE INDICIIS, QUÆ EX DELICTIS CONSUMMATIS, quorum pœnæ gratiâ, vel aliâ de causâ reis remissæ sunt, proficiuntur, &c.

SUMMARIA.

1. Remissio pœnæ turpitudinem criminis non tollit.
2. Qualiter iudicium ex hoc loco ferretur?
3. Nullum malum puniunt sine grano puritatis.
4. In criminalibus extensio admittitur.
5. In causis criminalibus locum etiam habet argumentum a minori ad maius.
6. Lex republica utilis, iuravanda est extensio.
7. Turbantur gaudia hominum, quando criminis non purgantur.
8. Abolitionis causa qua dicantur?
9. Dies insignes, festi, triumphales quæ?
10. Explicatur hoc exemplum iuris.
11. Cæsaris Romani diebus natalicium vel quædam coronari efficit, decernantur abolitiones.
12. Propter virtutem & facinora egregis quædam republica à reo præstita, abolitio decernitur.
13. Illustratur hoc exemplum varietate notabiliterum.
14. Majorum merita etiam abolitionem parant.
15. Insigne rei artificium abolitionem meretur.
16. Crudeles atque Tiberis aliorumq; Cæsarium in artificii egregio recitatur.
17. Recensentur cautela abolitionis vice, ex Capella & aliis Doctoribus.
18. Abolitiones non adeo purgant delicta, quin volentes rei in eandem vel diversam criminis speciem, inde non struantur indicia ad torturam.
19. Indicia generalia non purgantur questionibus.

Diximus c. anteced. quâ ratione conatus delinquendi tam in eodem delicti genere, quàm diverso pro re natâ indicium pariant. Jam de delictis ipsis dicamus, qualiter pœnis remissis † ea indicium faciant, quoad delicta alia. De quibus hæc generalis traditur maxima: Quod remissio pœnæ turpitudinem criminis non evacuet. Vide Tiraquell. de pœn. caus. 27. Siquidem jure receptum, ut abolitio delicti in unâ causâ facta non prosit reo quoad crimina alia sive ejusdem generis, sive diversi, §. 9. ff. ad S. C. Turpill. Ergo pariter dicendum est, abolitionem criminis † non præstare per omnia remissionem, quoties reus eodem tempore, quo abolitio decernitur, sive postea reus delicti alterius arguatur, *De in d. l. 1. 15. §. 1. ibi*: ex singulis causis singulæ pœnæ

pœnæ irrogentur, &c. Neque movet. ^{1.} Quod limitata causa limitatum pariat effectum, l. 16. ff. de acquir. rer. dom. l. 3. C. ex quib. caus. infam. irrog. §. quia J. de legit. agn. tut. ^{2.} neque in odiosis licita sit extensio, c. odia, de R. ¶ in 6.

Resp. ad 1. Canonem illum hypothese, de qua quaestio est, malè applicari, quanquam enim criminis abolitio pœnam non absorbeat, d. l. 1. restituatque in integrum hominem, non secus, ac si contra eum actio mota nunquam fuisset, d. l. 1. non tamen dubium est, quin abolitione gratia facta secundum, l. 8. 9. C. h. t. post se relinquat criminis turpitudinem, delicti reiterandi, vel reiterati, adminiculantibus indiciiis, perversam suspensionem, hinc illud: Daß der Hund/so einmahl Blut gelecket/alleswege nach Blut durstig sey: Porro quod nullum malum punicum † invenias, in quo non sit aliquod granum putridum, c. Crates, 12. quaest. 2. Tiraq. de pœn. caus. 44. nu. 65. & seqq. ubi in eodem genere delicti plures esse gradus evincit, ut idcirco regula illa: Qui semel malus, &c. ad casus diversorum meritò trahatur, Idem d. loc. Alciat. de pref. reg. 2. pref. 7. lepidò exemplo hoc indicium declarat Gilbert. Cognat. lib. 1. narrat. Conduxisse quendam portorium (scribens) ad amnem, qua pons transitum præbebat, hac conditione, ut illac iter facientes singuli de singulis vitiis persolverent nummum unum. Advenit quidam scabiosus & maculosa facie, ab illo petitur portorium, qui cum recusasset pendere, accurrit petitor & pignoris loco detrahit viatori pileum, atque ibi apparet in calvicie alterum vitium Alopeciae. Ergo duos jam, inquit, nummos solves: Minimè inquit viator, & luctari incipit: cumque prosterneretur à validiori altero, conspicitur etiam tecta veste hyernia: Tres igitur, inquit portitor, jam nummos peto, quos ille, qui unicum initio recusabat, tum numerare coactus fuit: recenser hæc eadem ex Gilberto Warem. ab Erenberg. in tract. de regn. subsid. §. oner. subdit. cap. 4. num. 60. Certè si animi vitia luculentas haberent notas, sicuti corporis incommoda & deformitates in propatulo sunt, ad quid indiciorum opus operosa hac delineatione? Sed quia Deus solus est hominum καὶ διοργανος, iudex ubi unum reperit indicium haud longè remotum, non cessabit plura investigare, vix quippe erit, ut qui semel peccavit, punitionem evalit, non relabatur ad idem diversum delicti genus.

Quis est, quem tu contentum videris uno
Flagitio?

canit Juvenalis.

Nullus semel ore receptus
Pollutus patitur sanguis mansuescere fauces.

ludit Lucanus Poëta.

Ad 2. Resp. Quod licet in pœnalibus regulariter extensio non admittatur, siquidem tamen eadem ratio & similitudo omnimoda, ut ait Eberhard. 4 in top. in loc. arat. leg. pag. 426. subest, extensio † non prorsus prohibeatur, nempe

nempè quæ in terminis habilibus ampliatio & inclusio magis dicitur, quàm extensio, r. i § *quia, qua fuit prim. causa benef. amitt.* ubi Fl. comm. Hottom. Schenckbar. Petr. de Ravennate: præterea vulgò placuit, extensionem vi & efficaciam argumenti a minori ¶ ad majus vel ad idem deducti, in pœnalibus locum habere, quam extensionem communiter passivam nuncupant, Eberh. d. loc. pag. 428. Quinimò extensio ejusmodi eo magis magisque admittitur, quò ætas committit reitertus proponitur, c. *selectio. ubi gloss. de elect. in 6. r. a. ceo, legem quamcunque pœnalem latam favore reipublicæ extendendam esse a calu ad calum propter similitudinem*, Eberhard. d. loc. pag. 438. hinc Donell. 8. comm. 12. lex ¶ (ait) Reipublicæ cum primis utilis, juvanda est extensione. At verò Reipublicæ interest, maleficia puniri, l. 3. ff. *de offic. præsid. turbantur enim ¶ latitæ & hominum gaudia, dimissis facinorosis, d. l. 3. Cod. de 7 Episcop. aud.* Ergo, &c. Vide Alphons. Tostat. 1. Paralip. n. 238. ibi: Unum peccatum est causa alterius. Idem in Matth. 10m. 5. num. 124. ibi: Unum peccatum non sequitur quidem ex altero directè, sed est dispositio quædam, quia cum homo magis perseveraverit in malo, fit pigrior ab bonum, & ad malum pronior. Abolitionis causæ ¶ referuntur in l. 3. ff. *ad Scrum Turpill. abolitio, au 8 Papin. fit ob diem insignem, aut publicam gratulationem, vel ob rem prospere gestam, l. 4. eod.* Dies insignis dici potest familiaris (libet hic parumper à scopo digredi pro re nata) vel dies apud gentiles sacer dictus, quolibet anno celebratus, de quo Horat. 3. *carm. Odi 8. ibi:*

Hic diis annus redeunte festus.

Ex sermon. lib. 2. Satyr. 2.

Sive diem festumrediens adduxerat annus.

Quos dies ¶ festos in Britannis ulitatos, inde in Galliam translatos refert 9 Qumil. Mandol. in casib. annal. pag. mih. 32 Unde Juvenal. Satyr. 1.

Paudeat, ut nudis pressis qui calcibus anguem,

Aus Lugdunensem Rhetor distaret ad aram.

Moris enimerat, Oratorem Gallicum hoc die orationem habere solennem Lugduni, quod animadvertit idem Mandol. d. loc.

Publica gratulatio, nostro judicio, vel ubi Dictator Consul Cæsar proclamaretur, vel ubi triumphus celebrabantur, peragebatur, quâ de re Callianus in eleganti tract. quem inscribit: *gloriam mundi; in loc. de triumph.* prolixe, vel ubi Cælares diem natalitium celebrabant, l. 7. l. fin. C. de fer. Unde Horat. ad Terquar. lib. 1.

Crucato Cæsare festus

Dat veniam somnumq. dies, &c.

Hæc venia de abolitione propriè dici potest. Julius ¶ Cæsar Id. Julii, 10 tanquam natalem, semperq. sibi faustum & fortunatum celebravit, Alex. ab Alex. 4 gen. di. 20. Nerone imperante, Senatus censuit ab illo mense, qui

Ggg

erat

erat Decembris, quo editus erat, anni principium fieri, diemq; illum i. Decembr. solennem faustumq; esse, idem 3. gen. dier. 24. Timoleon Syracusanorum Dux præcipuas victorias Syracusis semper dedit die suo natali, adeo, ut ipsius natalis diem quolibet anno Siculi omnes velut multiplicis victoriæ autorem, festum agerent, Alex. d. lib. 4. c. 20. Sic Xerxes diem, † quæ Rex dictus erat, tanquam Imperii natalem, singulis annis insignem fecit, quæ diademate ornatus, gaudio delibutus cœnam proceribus dabat, idem lib. 4. cap. 20. De natalitio Pharaonis, Herodis in sacris occurrunt exempla, ut Genes. 40. Marci 6. cap. Quæ cum celebrabantur, venia delinquentibus dabatur, Mandos. d. loc. hinc Judæis requirentibus captivus, & ad mortem condemnatus Barrabas, festo Judæorum solenni instante, à Pilato impunis relaxabatur.

Hodie Jubilæis Pontificiis venia sive indulgentia delictorum reis ultrò impertitur, quæ tamen in foro seculari remissionem pœnæ non infert, Tiraquell. d. suprà cap. 27.

12 Ob rem prosperè gestam † abolitio decernitur, ut quoties quis de Republicâ benè meritus erat, inde Lud. Rom. in l. 1. si verò, §. de viro, num. 48. ff. solut. matr. tradit, quod, licet pœnis afficiendi sint delinquentes, siquidem tamen utile quid pro Republ. gesserint, potius præmiis, & quod minus, venia delicti remunerandi, per l. 2. §. postea, ff. de iust. & iur. l. 5. §. fin. ff. de re milit. quibus textibus universa jura limitari ait Rom. d. loc. quæ delinquentes morte afficiendos esse statuunt. Quapropter Cicero Miloni Clodii interfectori, inde parcendum esse censuit, quod Milo multa præclara in Rempublicam merita præstitisset, in princ. orat. pro Milone. Et in orat. pro L. Flacco refert, M. Aquilium multis criminibus convictum, quia cum fugitivis fortiter dimicasset, capitali iudicio liberatum fuisse, &c. Quid mirum: Exemplis expeditum extat, quæ siquidem injusta sunt, regulam quidem non faciunt, Warem. ab Erenberg. in tract. de subsid. regn. & oner. subdit. cap. 3. num. 35. At consuetudine recepta, & ratione populari servata suam prorsus inferunt *ἐνέργειαν*, ob res ludicras sæpenumerò pœnarum remissiones esse factas iis, qui Roscium fuissent saltem imitati. Sic cum Auriga (nomine) director ludorum Circensium adolescentem aliquem ad stuprum rapuisset, illumq; carceri inde inclusisset, præfectus vir egregius, Theodosii Cæsaris iussu, populus repetens incarcerationum, exposcensq; pœnæ remissionem ob facta & benemerita scilicet Reipublicæ præstita, exorto tumultu occidit præfectum dimittere nolentem raptorem illum Aurigam, ut vero verius de vulgo in hanc sententiam scripserit Juvenalis Satyr. 10.

— — — duas tantum res anxius optat

Panem & Circenses, &c.

Theodosius verò hanc belluinam insolentiam ægrè ferens, prout iustitiæ vigor admisit, animadvertit in Theßalonicenses, qui obreptitiae sese insinuan-

simulantes Ambrosio Episcopo, Caesarem traduxerunt insignioris cuiusdam
fervit: coram Episcopo, ille Papali furore stimulatus Caesarem exclusit à coe-
tu fidelium, quod exemplum tam anxie urgent illi, qui adscribunt Pontifici
potestatem super Caesare aliosq; mundi proceres, sed quo jure vel injuria, fe-
lic & nervose admodum demonstrat W iremund. ab Erenberg in *tratt. de*
subsid. reg. & mer. subdit. cap. 1. n. 32. & seqq.

De Oreone I V. Principe justissimo hoc scribit Joan. W olff. *tom. 2. lect.*
memor. pag. m. l. 421 Quod ejectus sit privatusq; fascibus Imperii, inde, quod
in lacerationes tunc temporis ut plurimum grassantes, durius animadvertisset.

Sane si cuiquam ob benemerita † connivendum delinquenti, utique
viris ac re literaria in foro vel Scholis bene meritis & strenue exercitatis par-
cendum erit, l. 14. *C. de advoc. divers. judic. ibi*: qui non secus provident hu-
mano generi, quam si praeliis atque vulneribus patriam parentesq; salarent,
juncta l. 4. *C. de adv. divers. judicium*, ibi: maxime principalib. pramiis oportet
remunerari, juncta l. unica, *C. de profess. urb. W elenb. consil. 40. n. 50.* Menoch.
2. *de arb. jud. cent. 1. cap. 66.* Inde Advocati vocantur juris Equites, des Med-
tens Rittner l. apud gloss. Landr. *art. 60. nu. 9.* Dann der Rerfer nennet nicht
allein die jenigen Ritter, die Landt end Leut durch Schwertschlag beschutten/
sondern auch die welche sie mit der rechten Weisheit beschutzen, ut ex Döringio
signanter refert prænominatus D. Wilhelm. Antonii in *dedic. epistol. ad Pe-*
rrum Brake Comitum de W issinghorg, tract. Joh. Kitzelis de moner. prefix. fol. 2.
Imò qui Doctores juris 20. annos in foro vel Scholis strenue laborarunt, co-
mitibus & vicatibus imperii quoad dignitatem parificantur, l. un. ubi Cujac. *C.*
de profess. qui in urbe Constant. doc. ex leg. mer. carit lib. 12. Petr. de And. *de Im-*
perat. Roman. lib. 2. c. 12. Petr. Gregor. in *synagm. jur. univers. lib. 6. cap. 8.* cum
multis similibus, quos allegat Wilhelm. Antonii in *epist. dedic. tr. de rescript.*
mirat. prem. sum. 10. Minerva armata antiquitus depicta fuit, cum ad sci-
entiam via aliquis sine difficultatibus, sine vitæ & sanitatis periculo pertin-
gat, & scientiæ cupidus, quasi armis pugnare cogatur contra adversitates im-
mentas, eum ne ad sapientiæ gradum perveniat, impedituras, Joan. de Pineda
in *Joban. cap. 18. v. 26.*

Ceterum ad rem & exempla alia aggredior rata, refert Liv. 1. *decad. 1.*
M. Horatium, qui paulo ante Imp. Romanum P. R. tergeminos Curiatos in-
teremerat, sororemq; cum rediret à victoria obviam sibi factam, mortemq;
ejus ex Curiatis, cui desponsata erat, flentē, gladio quoq; transigentem, ad-
miratione virtutis magis quam jure causæ absolutum fuisse, modo ut pater
pecunia publica expiaret filium, Valer. Maxim. 6. *cap. 3. & l. 8. cap. 1.* Plutarch.
in *Parallel. cap. 1.* item in vita Fabii Maximi, cui illud tritum ascribitur, Ennio
auctore:

Unus homo nobis cunctando restituit rem.

Ggg 2

(Vide

(Vide Silium Italic. lib. 2. & lib. 7. pag. 265. de bello Punico, ubi Scipio Fabii cunctationem taxans sic ait, & lib. 16. pag. mibi 624. ibi:

*Ne vero fabricare moras, sed currere sortem
Hanc finite, ad veterum delenda opprobria cladum,
Quam mihi servavere Dei, sat gloria canto
Non vinci pulchra est Fabio, peperitq; sedendo
Omnia cunctator nobis, &c.)*

Bodin. de repub l. 5. cap. 5. refert; Quod cum miles quidam Lucanus apud Novum Fabium esset accusatus, quod mulieris amore, noctu saepe in castris vagaretur, qui alioquin admirandae virtutis vir aestimabatur, mulierem, quam miles deperibat, deprehendit clam jussit & ad se duci, & accersito homine, quod praeter legem (*inquit*) per noctes haud me latuit, ac ne prius quidem latuerat, quod virtuti studeres, quare fortiter tuis & recte factis errata condonabuntur. *Hec ille.* Sic Jonathas, ut sacra profanis misceamus, contra edictum patris Regis in Juda favum mellis ante vesperum comedens, unde ultimo supplicio affici debebat, inde veniam consecutus est, quod ipso die contra Philistaeos feliciter pugnasset, 1. Reg. 14. Adeo ut Bald. consil. 355. volum. 1. col. 2. 14 statuat, etiam majorum merita prodesse delinquentibus quoad † abolitionem poenae, Socin. consil. 84. col. 3. lib. 3. & in l. ne min. l. petitionem, & l. jubemus, C. de advoc. divers. judic. hinc nobilium privilegia de non torquendis eis poenisque eorum mitigandis promanasse nemo non videt, unde Cic. lib. 2. de invent. Oportebit (*ait*) omni, qui sibi ut agnoscatur, postulabit commemorare, si qua sua poterit beneficia, deinde majorum suorum beneficia. Et Mar. apud Salust. in Jugurt. adhuc alii si deliquere, vetus nobilitas majorum facta fortia praesidio adfuit, & Quintil. 6. c. 1. Periclitantem commendat dignitas & studia fortia & acceptae in bello cicatrices nobilitas & merita majorum. Affine 15 est huic † abolitionis causa, insigne robur, vel artificium, quod callet reus unde poena remittatur, text. exp. in l. ad bestias, ff. de poen. Miror autem (*ait* Tiraquell. caus. 50. de poen. num. 3. ex Plinio lib. 36. cap. 26. Tiberium † Caesarem, artificem insignem ei vitrum flexibile offerebam primum interrogasse, a quo didicisset artificium. & an alterum id docuisset, respondentem illum artem se sine authore didicisse, neminem quoque sese eam docuisse, continuo interimi jussisse, qua ratione id probabiliter factum refert idem d. loc. num. 3. alii ex invidia eadem patrassent hanc scribunt Caesarē, uti Hadrianus tanta invidia quoque flagravat contra artifices, ut praeter suos libros Romae legi nullos permitteret, nullumque artificem, pictorem praesertim vel sculptorem se meliorem haberi vellet, & propterea Favorinum & Dionysium Melisum in exilia misit, quod sibi praeferebantur, & in artibus ingenuis pingendi & scalpendi peritia principes existimarentur, Spinæ. in lib. de tranquill. anim. lib. 4. pag. 189. Sic Trajanus insignem artificem ex mera invidia interemit, & Licinius Caesar omnes

omnes doctos per invidiam, quia ipse rudis & barbarus erat, Romam expulit, Spint. d. l. c. Commodus imperator cum Sulpitium Crassum, Julium Proculum & Claudium Lucanum, quos Asia prefecerat Senatus R. iuste & prudenter in suis muneribus versari acceperat, ex invidia eos veneno necare curavit, indignissimum ejusdem facinus, quod in 14. viros nobiles super Tyberis pontem sese oblectantes commisit: Quibus cum forte occurrisset, sciscitatus est, qua de re loquerentur de M. Aurelio (*inquunt*) qui posteritati reliquit immortalis imperii sui & virtutum divinarum desiderium. His auditis ille ex tempore in fluvium eos precipitari jubet, subjungens patrem suum non posse laodari sine sua contumelia, Spin. pag. 190.

Taceo hic abolitionis & causas aliunde exortas præterquam in d. l. 3. & 17. 4. ff. ad SC. Turpill. enumeratas jureque admittas, de quibus Capoll. in tr. caus. rel. caus. l. 1. Tit. de pen. caus. 55. ut cum reus ad supplicium eductus obviam venit vel cardinali, qui capellum suum ejus capiti imponat, Paul. de Castr. in l. adductor, C. de Episcop. & Cler. vel vestali virgini sive Flaminii Diali, Gell. 10. n. 1. Tit. de quæst. & quæst. alia, &c. Unde consuetudo introducta inferioris Saxoniæ videtur, quæ hodie Principes reducere solent reos mortis in urbes, ubi ob maleficia alias degere non poterant. Vidi tamen, cum Rex Daniæ Christianus IV. ante paucos annos homicidam introduceret in Hannoveranum oppidum, pederentem ad malitiam, quia insignis nequam erat, relapsum, non obstante illa introductionis gratia, captum & decollatum fuisse.

Sed ut ad rem redeamus & abolitiones illæ non purgant crimina, quin 18. ut ab initio admonuimus, inde non remaneant cicatrices, præsumptiones & indicia, quoad delicta alia, siquidem eorum rei deinceps indicia adminiculis dicantur. Hinc est, quod nedum tormentis purgentur indicia generalia, adeo ut indicia particularibus de novo emergentibus, illa pro re nata huic conjungantur, faciantque in eodem vel diverso delicti genere & indicia legitima & indubitata, quod paradoxon evici nuper præles in disputatione publica, respondente Ernesto Godekenio in Academia Julia, quæ est Helmstadii. Sed de hoc articulo hoc juris quoque quantum satis, &c.

CAPUT XCII.

DE INDICIIS, QUÆ EX REMOTIONE ET exaucloratione officii honesti resultant.

SUMMARIA.

1. Plura inordinata & illi ita committuntur vel officii honesti.
2. Regulariter officialis non presumitur, quod sit culpabilis.

3. Quicquid iudex statuit, presumitur iuste & decenter decernere.
4. Remotus ab officio non presumitur sine causa remotus.

Ggg 3

5. Prin-

5. Principes miseri multos fovent latrones in aulis.
6. Omnes curia plena peculatorum & furum.
7. Causas judiciorum argumentis examinare quid sit?
8. Referuntur argumenta aliquot repugnantia.
9. Facta ambigua ita explicanda sunt, ut delictum excludatur.
10. Pauperibus non invidendum patrimonii augmentum.
11. Officialis proventus publicos subtrahens, gladio feriendus est.
12. Delicta domestica capitaliora.
13. Quando Decurio possit torqueri?
14. Ipsi Imperatores exauctorati sunt.
15. Quot praelia commiserit Henricus I V. Imperator.
16. Henricus I V. desperabundus perit.
17. Furtum Neronis immensum describitur.
18. Quomodo in officiales citius ditescentes inquirendum sit?
19. Detestatio avarorum officialium quanta?
20. Officialis appellare non possit a sententia contra se propter delicta lata.
21. Officialis accusatus, pendente inquisitione, removeri debet.
22. Qualiter in hoc casu admittantur probationes minus solennes contra officialem?

Quemadmodum officii & honesti velo plura conteguntur inordinata & illicita, cap. significavit, ubi Canoniste ext. de poenitent. & remiss. ipsaq; licet hanc prae se ferant prerogativam, ut commissa in officio non pari, qua alia flagitia puniantur atrocitate, l. tres tutores, 55. ff. de administr. int. ubi glossa scribit: quod administrationis velamen furta temperet, juncta l. 6. quam ad hoc vulgo allegant, ff. de publ. & vestigal. Panorm. & Felin. in cap. si vero, ext. de sentent. excomm. Bald. in l. 2. C. qui accus. non poss. ubi ait, quod officialis & non praesumatur in culpa, ubi alias privatus praesumeretur culpam commississe, idem consil. 178. lib. 1. unde trita illa juris aetologia; quod iudex, & quicquid is statuatur, ratione officii, praesumatur iuste & decenter decernere, donec contrarium probetur. Item qui necessitate officii accusatur, non praesumitur calumniari, l. 2. ff. qui accus. non poss. & l. mater, C. de calumn.

4 Dubium tamen non est, quin remotus ab officio, etsi causa & remotionis in propatulo non est, cum viri discreti, quod hominis famae parcant, eam subterfere soleant, se inde variis suspicionibus obnoxium reddat, effectus enim causam arguit, & nihil fit, uti populariter loquimur, sine causa, l. rem non novam, in fin. C. de judic. hinc illud vulgato diverbio tritum politicum: Principes miseros & multos fovere latrunculos in aula, Crantz. in Vandal. cap. 31. lib. 12. & in Saxon. lib. 9. cap. 37. Imo totum orbem repletum esse proditoribus, uti **6** dixit Ludov. Sfortia, Fulgos. lib. 9. c. 6. Bemb. lib. 4. omnes & curias plenas peculatorum & furum, vide Alem. in consult. de crim. pec. ejusdemq; poena, Waremund. ab Erenberg in tract. de foederib. p. 1. c. 2. num. 164. Atque hinc hujus indicii fomes, causaq; ut loquuntur, causati, cum argumentis causam & indiciorum examinandam esse disertis verbis dicat Ulpian. in l. 1. §. 4. ff. de qq. ut idcirco ambigere nullus possit, quin repulsio ab officio & statione honesta, nisi ea probabili de causa, eaq; decora & gratiosa facta sit, indicium adminiculantibus

In iudiciis indicis faciat, qui enim de fraudare, supplantare, expilare & depeculati res universitatis Reipubl. vel Princip. non erubuit, in corpora res & bona privatorum eum grallati haud intermissurum, si occasionem habeat, multo magis praesumitur.

Nec obstat, quod velamen officii delicta commissa † regat, *d. l. 55. §. 1. & ff. de admin. rer. l. 6. ff. de public. l. 9. §. 2. ff. ad l. Jul. pecul. 2.* nec in rebus fidei & periculo defraudatoris creditis, proprie furtum aliudve crimen inducatur, in † ambiguo facto enim, quod delictum excludit, accipiendum sit, *l. semper, 9 ff. de reg. iur.* Anton. Gabriel. *Rom. l. 7. com. reg. tit. de malef. concl. 2. pag. 382.* Welsenb. *ro §. Item lex Julia. 9. num. 5. inst. de pub. iud. 3.* adeoq; officiali rem familiarem augenti, vel, ut textus *l. 10. C. arbit. tutelae*, loquitur, liquidem pauperis existat, industria & augmentum † patrimonii, quod laboribus & mul- 10
tis casibus quaeritur, haud invidendum, non interdicens, quoniam aequitati naturali conveniens sit, cum commoda sequi, qui incommoda patitur, *l. un. C. de cad. tollend* vel ut Justin *in l. 19. C. de testib.* expressis hisce verbis ait: minime oportet pro alienis commodis suas habere difficultates, *l. 7. ff. de test. quom. sper.*

Resp. ad 1. Quod ubi de delicto constat, officio illud nequaquam velari debere, quin quod Modestinus respondeat, *in l. 54. §. 2. ff. de acquir. rerum dom.* officium non modo non mitigare poenas, verum easdem exasperare, Jul. Clat. *in pr. crim. quaest. 68. num. 30. pag. 337.* ubi refert officialem, † qui publi- 11
cos proventus subtrahit, poena capitis afficiendum esse, & *c. 6. dist. 92.* ait: maleficia † domesticarum, quibus res nostras committimus, patrata proditio. 12
nis spem referre, neque pestem familiari inimico capitaliorem, *l. 27. C. de do- nat. l. 11. §. 1. ff. de pen.*

Ad 2. Resp. Quod licet res credita sint officiali quoad administratio- nem, non tamen ut officialis dissiparet eas vel interverteret res alienas, sibi commissae videri debent: Quinimo hoc magis ipsos puniri oportet, quod ma- jorem ipsi debebant fidem, minusq; eorum fraus caveri poterat. Callan. *in consuet. Burgund. l. 5. num. 6. & seqq.* Atque hinc jure accidit: Quod licet † 13
decurio regulis torqueri nequeat, *l. un. C. de decur. lib. 10.* possit tamen, si deliquit in officio, questionem subjugari, *l. qualiter. cod.* & quod minus, ma- gistratus major, quialias conveniri durante officio non potest, *l. 2. ff. de in jus voc.* propter delictum in officio commissum conveniri, *l. jubemus, C. ad l. Jul. repet.* Lud. Rom. *consil. 415.* Ut tandem ipsi Caesares in iudicium vocati, & propter pravam administrationem exauctorati & ab officio remoti fuerint, ut id Wenceslao, qui prodigus & vitricus imperii vulgo dicitur, Warem. ab Erenberg. *in tr. de reg. subsid. c. 5. Ottom quarto, Johan. Wolff. som. 1. lect. mem. pag. mibi 421.* Frederico, Paris de Put. *in tr. Syndic. pag. 22.* Henrico IV. aliis- que † Imperatoribus accidisse compertum habemus, hic postquam acies 62. 14
(referente

(referente Carolo Molinæo *ia tr. de parv. dat. curia Rom. pag. mihi 20.*) cum

- 15 Pontificibus, eorumque allēclis commisisset, tandem corona † Imperiali, uti jam diximus, spoliatus est, & postquam tor exantlatis injuriis pontificalibus summa rerum penuriā laborare cepisset, pervenissetque ad Episcopum Spirensē, qui à se, Cæsare antea, promotus erat, petens, ut in pago Spirensis diœceseos præbendam sibi daret, illo adrenuente, respondit, video, me manum Dei jam tetigisse, discedens Spirā, brevi dierum intervallo, propè
- 16 Spiram † in pago occubuit, quod ex relatione virorum Magnatum, cum Spiræ degerem, habeo, licet me non fugiat, historicos passim hic dissentire.

- Nero bestia illa infernalis, primo statim consulatu suo, tria millia pondi auri furatus est è Capitolio, & tantundem † inaurati æris ibi reposuit, Sueto. *in Jul. Contius 8. Polit. 39* Laqueo serico profectò dignus, uti Achæus Lydorum Rex à subditis propter immensos tributorum peculatus strangulatus fuit, Warem. ab Erenberg. *de subsid. regni & oner. subdit. c. 9.* unde Ovid.

*Morte vel intereas capiti suspensus Achæus,
Qui miser auriferateste pendit aqua.*

Cæterum qua injuria, qua tributaria molestia in Imp. German. tempore depravata monetæ passim in Germania ab annis Christi 1618 19. 20. 21. usq; ad annum 622. exclusivè, sceleratis quibusdam Consiliariis, furca dignissimis animos Principum, ad tantam insaniam obfascinantibus, non est operæ precium hic repetere.

- Ad 3. Resp. Quod licet textus ille l. 10. speciosus sit, atq; ut vir quidem egregius agebat, accommodabilis præcipuè sūr arme Schössere vnd Schreibere/die bald reich werden/ non tamen inde malitia, nec delicta officialium, ut prætextu officii emungant homines, indeque conditionem suam meliorem faciant, detegi aut excusari possunt. Sanè si juxta administrationem officii negotiantur officiales, nec subinde ipsum † officium negligunt, ejusq; terminos excedunt, ut inde certa indicia (ut ait textus) appareant, non augmentum patrimonii invidendum neque interdicens eis negotiatio erit, d. l. 10. Sin aliter appareat, omninò in officiales citius ditescentes, maturè inquirendum est, neque enim, ait Dn. Aleman. *de monet. consult. 8. quæst. princ. 2. pag. 618.* connivendum paucorum in congerendis pecuniis improbabili, multumq; detestandæ avaritiæ, ut inde populi communis negligatur, susq; deq; habeatur salus. Isti communis utilitatis turbatores † & defraudatores pleonectici non immeritò Harpyis comparantur, quippe more illarum, omnia ad se rapiunt, & quæ relinquunt, ita tetro & fœtido excremento, ut factor is omninò perferri nō possit, coinquinant. *Hæc ille.* Et idem *consult. 3. de magistr. perpet. præfer. pag. mihi 15.* Sunt in Præfecturis & officiis plurimi, qui quasi cum Mida Bacchum exceperant, aut Pactolus illis flueret, splendore luxu & magnificentia, cum antiquissimis nobilissimisq; familiis certant, quos Pau-
- sone

fone & Codro mendiciores non ita pridem in ditionem isthanc venisse, sua-
que bona universa, corbe portare potuisse omnes norunt. *Haftenus ille.* No-
tarum autem hic esto, quod utcumq; officii velamen occulta celat delicta, si
quidem tamen delicta in apicem ponantur, feraturq; contra ꝑ officialem²⁰
sententia, is appellare a sententia nequeat, *l. nulli, ubi Dd. C. quor appell non re-
cip. Spec. in in de appell. §. 2. vers. 3.* imò quantumvis accusatus de delicto non
debeat suspendi ab officio, pendente ꝑ cognitione, *l. 41. l. 45 ff. de solut. non ta-
men dubia est, quin suspendatur accusatus propter malā administrationem,
l. 14. ubi Barr. ff. eod. et si quis, Inst. de suspens. tur.* Deniq; ubi de probādo de-
licto, quod sub officio commissum proponitur, questio est, admittuntur pro-
bationes minus solennes, ut idcirco accusator in supplementum probationis
juramento probare suam possit intentionem. Joan. de Plat. *in si aliquid, C. de
suscep. lib. 12. et in l. iudice, C. de dignitatibus, lib. eod.*

Quæ & similia ꝑ aperte demonstrant, quā grande sit nefas prætextu²²
officii delinquere, seque criminibus inquinare, (ut idcirco delicta hæc, imò
solum, ut dicimus, remotionem ab officio, etsi pœna crimen haud sit subse-
cuta, cujus remissio turpitudinem delicti, ut capite antecedenti diximus, non
tollit, indicia questioni sufficientia, quoad alia delicta, quorum idem reus
dicatur, parere, nemo probabiliter dubitare debeat. Quod ipsum ad tutorem
ob dolum ab officio remotum, pari ratione extenditur, item missum militiā,
qua de re, c. 89. vide Dn. Alem. *d. loc. p. 75* ubi hanc questionem decedit quoq;
an Princeps capitis pœnam statuere possit in officiales, qui veritas in sui sæ-
culi commodum, sed in Principis fraudem insigniter tendentes artes exerce-
re convincuntur: Menoch. *de arb. jm. quest. 2. ff. 586.*

CAPUT XCIII.

DE INDICIIS, QUÆ EX ATTESTATIONE TE- stium post publicationem facta, resultant,

SUMMARIA.

1. Testes post publicationem regulariter ex-
aminari non debent.
2. Testes examinari post publicationem,
indicium faciunt.
3. In accessorio plene esse naquit quā est in
ipso principali.
4. Quæ probationis delictum non inferunt
liquida saltem indicia ad torturam efficiunt.
5. Testis novus depositio de visu plenum &
sufficiens ad torturam indicium facit.
6. Explicatur l. 2. §. si ab ipso, ff. si ex noxali
causa agatur.

7. Commissario creditur referenti de actis
commissionis.
8. Qualiter dicantur evacuari attestatio-
nes?
9. Quomodo probatio probationem trudas,
& evadat in causis criminalibus?
10. Fatuus est actor, qui defensionales pro-
ducit, antequam acta & probata viderit sui
adversarii.
11. Testes semel examinati repeti possunt
in causa criminali.
12. Melius est, propter misericordiam red-
dere
H h b

dere rationem, quàm propter crudelitatem.

13. De facto recepta attestatio indicium parit.

14. In delictis exceptis admittuntur curæ

effectu attestations nova.

15. Favore defensionis reorum multa extra ordinem recepta sunt.

16. Quis propriè dicatur hæreticus?

Quanquam testes † post publicationem examinari non possint cum effectu, sive super iisdem articulis, sive directò contrariis, *¶ quia verò Novell. de test. ubi Cujac. in exposit. Auth. at qui semel, Cod. de probat. c. constitutis, c. ex tenore. ext. de testibus*, sive novis, Alber. de Rosate. *in d. auth. at qui semel, &c.* cui sententiæ refragatur quoad articulos novos, *c. causa de testib. &c. cum venisset, eod.* quæ verior & receptor est, *Dd. in d. c. cum venisset*, nec hoc solum in ordinariis sed & summariis causis, Bart. *in d. auth. at qui semel*, neq; refert, publicatio facta sit necne? modò testificata non didicerit is, qui testes

† denuò producere satagit, *eod. auth. at qui semel*. Dubium tamen non est, quin examinati post publicationem indicium faciant quæstioni, Abb. *in c. fraternitatis, num. 4. de testib. Crot. de testib. num. 269.* quod tam in puncto indiciorum ubi de probatione eorundem agitur, quàm causæ principalis procedit, hoc tamen respectu, ut in processu indiciorum, non indicium plenum, adeoque quæstioni sufficiens, sed saltem præsumtionem adminiculantem,

† illic indicium integrum producat, ratio est: Quia accessorio † par vel plus inesse non potest, quam in ipso est principali, atque inde est, quod modò diximus, in causis summariis, qualis est indiciorum processus, regulariter non admitti attestations, etsi paulò infra & hoc paradoxon limitabimus. Cæterum accusatione ipsâ pendente hætenus stringit regula, dummodò delictum non plenè probatum fuerit, prout alias jure expeditum est, ut quæ probationes delictum † non liquidò demonstrent, saltem indicia ad torturam efficiant, ut siquidem sub ipsa accusatione vel receptâ, post didicita testificata, attestations secundariâ, testis unicus de delicto immediatè deponat, ut quia testificetur vidisse se eadem à Titio factam, furtû à Sempronio commissum, &c. Cum translatitium sit, testem † unicum de visu deponentem, indicium plenum aliis iudiciis etiam prorsus silentibus, præ se ferre, Paul. de Castr. *in l. quicumq; C. de serv. fugitiv. & l. 2. §. si absens, ff. si ex noxali causa agat. & in l. C. de testib. Marfil. in §. diligenter, num. 131. Paris. consil. 104. num. 80. lib. 4. Dec. consil. 341. & consil. 65. num. 9. Socin. Jun. consil. 31. num. 33. lib. 2. Crot. de testib. num. 209. Viv. in com. opin. in verbo, testis unicus. modò tamen testis ille omni*

† exceptione major, sit † non vilis, mendax, perjurus, inimicus vel amicus partium, Farinac. *de test. l. 2. tit. 6. quæst. 63. num. 212.* Reluctatur verò hîc *l. 2. §. si absens, ff. si ex nox. ca. agat.* ubi dicitur servum, qui caput non habet, major omni exceptione dici potest in præjudicium domini, plenariè, siquidem de facto proprio deponat, testari posse. Resp. Distinguendum esse inter testem quæstione adhibitâ, vel extra torturam deponentem, de primo dubium non est, quia

est, quin probet, prout regulariter de servo, infamique homine constat receptum esse, ut non nisi quaestione mediante testimonium dicere cogantur, Farin. l. 3. de test. tit. 8. quest. 78. de tortura testium. Ceterum quod de test. tit. 8. unius testis dictum, indicium plenum inducere statuimus, siquidem de visu deponat, ut cum dicit vidisse se hominem à Cajo interfectum, de teste, uti quoque monuimus, omni exceptione majori exaudiendum esse juris constitutio dicitur, Farinac. d. l. 2. tit. 6. quest. 63. num. 212. adeo ut non pauci scribere non vereantur, testem unicum concurrentibus indiciis integraliter probare, Paul. de Castr. in d. l. quicumq., C. de serv. fugit. Bart. consil. 29. l. 2. num. 4. Crot. de test. num. 209. Socin. Jun. consil. 61. inf. l. 1. Tiraquell. de jure retract. §. 1. gloss. 14. num. 47. Menoch. cas. 99. de arb. jud. quest. ubi arbitrio judicis, committendum ajunt, quæ indicia hic sufficiant nec ne? alias in causa civili creditur officiali de iis, quæ ad officium suum spectant deponenti, uti & Commissario ꝑ de commissione expedita referenti, Gabriel. Rom. de test. concl. 1. n. 20. 7 Farinac. d. lib. 2. tit. 6. q. 62. in fin.

Praeterea quod diximus, attestations didicita testificata saltem indicium generare, sic denique accipiendum est, modo ne quid intercesserit, unde publicatio attestations evacuetur: Evacuatur a. attestatio primæva, quoties testes nulliter & non rite fuerint ꝑ recepti nec examinati, Clem. 2. de testam. 8 Porro ubi pendente lite ordinaria superinducta esset quaestio nullitatis, ipsa enim ventilari potest non obstante publicatione causæ principalis, Anton. de de Barr. in c. fraternitatis, n. 16. & 29. de testib. quin etiam quando recipiendæ vel receptæ sunt relationes peritorum, qui de arte deponunt, Bart. in l. at qui semel, C. de probat. Felin. in d. c. fraternitatis, num. 8. item ubi de valore alicujus rei agitur, quæ necessarium caput erat litis principalis, Specul. de test. §. satis utiliter, num. 4. Campeg. de testib. reg. 168. fallens. 47. vel quoties attestatio secunda ad finem & scopum separatim respiceret, Bald. in d. Auth. et qui, &c. Hostiensian. d. c. fraternitatis. Quapropter dubium non est, quin ubi pridem ageretur civiliter mutata causâ in criminalem, pone causam sic comparatam esse, ut una & civilis & criminalis actio inde nascatur, jam criminaliter agi queat, non obstante publicatione actionis civilis. Salyc. in d. anth. at qui semel & ibid. Sychard. num. 20. Francisc. Ripa in l. 2. n. 44. C. de edendo. Idem in causa matrimoniali obtinet, c. serius. & c. constitutus. de testib. nec non in factis antiquis, Spec. de testib. §. satis utiliter, num. 3. Item quoties testes reprobatorii producantur, quibus attestatio anterior falsi convincetur, Salic. in d. anth. at qui semel, C. de probat. Ceterum post publicationem produci possunt confessiones partium, quibus quoque reprobatur ꝑ & in nihilum redigitur attestatio, Anton. de Barr. in d. cap. fraternitatis, item de instrumentis de novo repertis dicendum, glossa in d. anth. at qui semel, ubi Cyn. Bart. & D. l. commun. de notorio allegato & demonstrando, cap. dudum, extr. de elect. de fama probanda, Are-

da, Aretin. & Felin. *in d. cap. fraternitatis*. Præterea quoties in causa criminali testes deposuerint, testem ense interfectum, pars adversa verò lese in facti evidèntia fundat, petens exhumari cadaver, idq; ostendi medicis & chirurgis, quo casu non obstante attestatiōe publicatâ, hæc posterior attestatio admitti potest, Felin. Aretin. *in d. cap. fraternitatis*. Deniq; quin ex iudicio iudex recipere possit novas attestatiōes, dubium quoque non est, Hostiens. *in cap. cum clamor, & ubi Felin. n. 5. de testib* Menoch. *de arbit. quest. 34. nu. 17.* per rationem vivam, quod subornationis suspicio in iudice prorsus cesser, Gail. 1. *observ. 105.* quæ receptio etiam partium consensu tacito fieri potest, Hostiens. *in d. loc.* quoties etiam testes quidem examinati sint quidam non utique, non obstat productio, ne post publicationem nondum examinati recipiantur, Joan. Andr. *in cap. fraternitatis, num. 25. ext. de test.* Aretin. *in cap. cum venisset, num. 4. eod.* Sic ubi testes ad perpetuam rei memoriā examinati fuerint, secunda receptio quoque admittitur, Anton. de Butr. *in d. cap. fraternitatis, num. 17.* imò quando attestatiōes primæ essent deperditæ, igni consumptæ, bello laceratæ, Bald. *in l. per has, C. de temp. appell.* Bart. *in auth. atqui semel, num. 35. C. de prob. ubi Sichard. num. 19.* Tandem non impeditur reus publicatis attestatiōibus producere, atque probare suos articulos defensionales. Angel. *in auth. de test. §. quia verò, num. 19. ubi Joan. Andrea,* dicens: reum ineptum esse, qui se probationibus fatigat, priusquam perspexerit, an probaverit intentionem adversarius, nec ne? Et idem (*ait*) semper debet expectare

10 probationes † actoris, Lanfranc. *de test. num. 36.* Campeg. *de test. reg. 268. fall. 48.* Sed ad rem: utcunq; publicatio attestatiōis regulariter impedit novam testium receptionem, uti diximus, tamen in causa criminali longè secus se habet, nempe, ubi in genere admittuntur ejusmodi receptiones, Abb. *in d. cap. fraternitatis, num. 4. fall. 15. de test.* imò testes † semel examinati repeti possunt, Farinac. *l. 3. de test. tit. 8. quest. 75 cap. 8.* quod quoq; in causa inquisitionis stringit, Bart. *in d. auth. atqui semel, num. 32.* live denunciationis, ubi vel iudex, vel fiscalis ex officio procedit, Innocent. *in d. cap. clamor, nu. 1. de test.* cum primis verò hæc regula dominatur, quoties testes ad defensionem rei denuò recipi debent, Ancharan. & Aretin. *in d. cap. clamor.* Cæterum ubi accusator post publicationem hanc receptionem expeteret, audiendus non esset, Bald. *in d. cap. fraternitatis, num. 10.* cum leges proniores sint ad absolvendum, liberandum, quàm obligandum, meliusque † sit propter misericordiam reddere rationem, quàm propter crudelitatem, *cap. vera justitia. 45. dist. Cothm. consil. 48. vol. 1. num. 39.*

13 De facto autem recepta † hæc attestatio, ut ab initio diximus, indicium non probationem integram infert, Innocent. *cap. veniens, num. 4.* Felin. *n. 19. ext. de testib. cap. fraternitatis, nu. 4. eod.* Quod delicta † excepta attinet, ut hæreseos, falsi, proditiōis, Sodomix, &c. ea sanè ita comparata sunt; ut accusa-

cor vel fiscalis post publicationem, attestaciones novas in iudicium deducere jure queat, quæ nedum indiciæ, sed plenam probationem delicti ingerunt & producant, bald. in l. eos. §. si quis. num. 5. vers. quæro numquid, C. de appellat. Campes. de test. reg. 268. fallent. 52. Abb. num. 4. Felin. num. 10. in cap. fraternitatis de test. Spec. in tit. de test. §. futur. utiliter. num. 5. vers. 13. in crimine falli, c. sicut de test. cap. licet de prob. Clar. quest. 61. num. 4. Archid. & Joan. Andr. in cap. per hoc, de her. in 6. ubi dicunt, quod nedum in causa hæreseos ad defensionem rei novi testes admittantur ad instantiam partis, quæ sententia reci-
pi non potest, per antea dicta, rationemq. illam communem, qua vulgò pla-
cuit, quod respectu defensionis reorum multa extra ordinem permittantur,
necj. gentium, unde defensiones promanant, non distinguat inter malefi-
cia quæ reo vel asinguntur, vel quorum revera reus factus fuit. Hinc illud:
Quod satius sit nocentē dimittere, quā innocentem cōdemnare, quam re-
gulam quoad hæreticum cumprimis, qui ad defensionem provocat, hæte-
nus haud limitatam vidimus. Hæretici t. autem Const. Just. Nov. 115. propriè
dicuntur, qui quatuor illis Conciliis, Ephesino, Niceno, Constantinopoli-
tano & Chalcedonensi non adherent, sed diversā à sanctis hisce Conciliis
religionem profitentur, vide Waremund. ab Erenberg. de fæderib. p. 1. pag. mi-
hi 287. n. 242. vide suprà cap. 53.

CAPUT XCIV.

DE INDICIIS, QUÆ EX ATTESTATIONE

vel depositione testium, reo non citato,

oriuntur.

SUMMARIA.

1. Testes examinati, parte non citata, an
indiciis faciunt.
2. Enodantur argumenta quædam contra-
ria.
3. An indicium parius attestacione
Perforationis acq. alium quocq. suspecta.
4. Alius judicatus contra non citatum
nullum est.
5. In notariis quocq. necessarium est citatio.
6. Argumentum a majori ad minus quan-
do sit validissimum.
7. Cur necessarium sit allegare Dd.
8. Dd. dicuntur testes jurati.
9. Infirma Dd. allegationes reprehendun-
tur.
10. Denegatum aliquando fuit in Camera
ut allegatum ibi jurati.

11. Ratio, cur molestia sint & abroganda ni-
mia istæ allegationes.
12. Mors habet vim juramenti.
13. Mors notarii habet vim signi.
14. Mors Patrisfamilias quoad liberos ratio-
nem habet vim confessionis debitorum & ju-
ramenti.
15. In punito captura confrontationis non
requiritur citatio.
16. In causa contumacia quocq. citatio ne-
cessaria non est.
17. Sed quid si testes non juraverint, an de-
positio eorum indicium pariat?
18. Testium demortuorum dicta plenè pro-
bant.
19. Quomodo fama testibus non juratis
probetur?

Hh h 3

20. An

20. An consuetudine introducti possit, ut testibus non juratis credatur?

benz?

22. An Papa vel Caesar possint rescribere?

21. Qualiter in genere testes injurati pro-

ut testi in iurato fides plena habeatur?

1. Quamquam testes † examinati parte non citatâ in causa criminali non probent, Abb. in c. 2. num. 8. de testib. Felin. ibid. nu. 9. Viv. com. opin. 966. nu. 3. c. 4. Clar. in pr. crim. quæst. 2. vers. item quero. Mascard. de probat. lib. 1. conclus. 682. num. 14. Burlat. consil. 192. num. 34. & consil. 205. num. 43. vol. 2. Decian. consil. 92. n. 3. lib. 1. aded, ut non pauci etiam opinentur, nullitatem ejusmodi aded crassam esse, ut nedum depositiones testium parte non citatâ generent indicium ad torturam, Abb. in d. c. 2. num. 14. in verbo, faciat indicium, Arcet. consil. 163. incipit, sicut Joannes. col. 3. Brun. de indicib. p. 1. q. 2. n. 8. Marfil. in l. 1. num. 4. ff. de qq. Roland. à Valle consil. 12. n. 35. lib. 3. Brun. à Sole consil. criminal. nu. 100. Dec. consil. 92. n. 33 lib. 2. Ambigendum tamen non est, quin concurrentibus indicibus attestaciones ejusmodi indicium pariant, Bart. post gl. in l. res hereditarias, ff. de crim. expil. hered. gloss. in c. cum olim, in vers. fratrum. ext. de privileg. Menoch. de præsumpt. 1. q. 17. n. 6. Gram. decis. 34. num. 33. Socin. consil. 162. num. 11. lib. 2. neque adversatur relata modo Dd. sententia diversa, scilicet, quæ explicanda atque restringenda non ad thesin, ubi quæritur, an indicium
2. † hoc solum cessantibus aliis indicibus, quæstionem faciat, nec ne? prius negant, quod & nos inficiamur: Distinguunt alii inter inquisitionem generalem & specialem, præsupponentes calum, inquisitionis causam comprehendentem, aded ut posterior hæc sententia de inquisitione generali solummodo exaudienda sit, Farinac. de test. lib. 3. tit. 8. quæst. 72. num. 105. qui plures pro concordia hujus diversitatis Dd. refert & allegat, quo remitto lectorem. Alias extra dubitationis aleam ponit, ut siquidem reus sit homo vilis & abjectus, attestatio illa ex omni alse pariat † indicium quæstioni sufficiens, quæ
3. sententia quoque sustineri jure nequit. Non tam inde, quod, citatio sit naturalis vel juris gentium, ut ajunt, primævi, quoniam Jehova ipse lapsum in peccata Adamum, priusquam nocentem condemnaret, citaverit, Gen. c. 3. ubi:
4. Adam ubi es? Aded ut actus omnis † judiciarius contra non citatum celebratus, regulariter sit ipso jure nullus, Dd. in §. fin. ff. de pæn. rem. litig. & c. quoniam contra. de probat. clem. pastoralis. de re judic. Specul. l. de citat. §. V. Matth. de Afflict. in decis. Neapol. dec. 307. num. 29. ubi ait: quod citatio quoque in † notoriis requiratur, prout notorium erat Adami peccatum, qui nihilominus citabatur, quo exemplo nedum Imperatorem condemnare posse statuunt reum, non citatum, nec auditum, Philip. Port. 1. com. opin. concl. 43. hinc citatio invalida & illegitima etiam actus judiciales inhabiles & nullos facit, c. fin. de fer. gloss. in c. de causis. in verbo, venire, de offic. deleg. gloss. in c. veniens, in verbo propter. de accusat. Matth. de Afflict. decis. 369. num. 16. Quibus legibus & canonibus non distinguuntibus, perdurum est hominis distinctionem admittere,

tere, l. de precio, ff. de public. actione. l. si servum, §. prator ait, ibi. non dixit prætor, ff. de milit. test. idq. inde, ut maximè, quoniam uti demonstratum est, nedum in notoriis omittenda sit citatio, multò minus ubi saltem perfunctoriè vel præsumptivè de delicto constat, argumentum enim à majori ad minus † 6 destructivè interdum in jure validissimum est, c. licet universis, de test. l. 1. C. de negot. gest. Unde ait Eberhard, in loco à majori, num. 1. Si Rex non potest expugnare arcem, ergò nec miles, c. si ergo, 7. quæst. 1. & c. si Paulus, quæst. 5. ita hic patet inferendum, si Imp. non potest efficere actus per se nullos, qui natura sunt invalidi, ut sustineantur, quod modo evictum est. E. nec magistratus inferiores.

2. Quam quod Farinac. paucos vel † nullos Dd. adducat, qui idem 7 cum eo statuunt, cum tamen scientia juris ita comparata sit, ut semper & ubique desideret † testes, ne videamur ex cerebro nostro aliquid confingere, 8 Camil. Borell. consil. 29. quapropter Dd. juris perhibentur, ll. testes, l. f. C. de iis, qui ad Eccl. confug. Alciat. consil. 22. num. 1. lib. 7. hinc tot allegationum plaustra collata videmus etiam quoad regulas juris indubitatas, quod hodierno die cuilibet etiam parum scienti facillimum esse putat, Molin. consil. 10. num. 15. ubi attestatur † infinitas illas allegationes temeritatis & perniciæ plenas esse, 9 Andreas Knichen in Epist. dedic. rr. de sublim. & reg. terris, jure, p. 9. Quapropter non immeritò aliquando in Camera † allegationes juris ad acta transf. 10 ferre denegatum fuit, teste Vent. de Valent. in Parthen. litig. lib. 2. c. 7. Cum ipsis & notariis non sit difficile, allegare jura, quæ ipsi non intelligunt, ex repertoriis locorum communium. Idem d. l. Quinimò similis est jurium † 11 ea coacervatio, ac si pistior modiũ tritici in sacco paleæ, ad coquendum panem acciperet, hic nihil aliud remedii esset, quam triticũ ex paleis colligere, quod summi laboris. Idem lib. 2. c. 13. Ratio autem cur non admittendæ immensæ illæ allegationes, est. Quoniam sufficiat judicem scire 1. factum quod proponitur 2. veritatem ejus, quæ confessione, instrumentis vel testibus eruitur, 3. jus quod ex facto oritur. l. 52. §. in Christo, ff. ad l. Aquil. Hoc jus scire judex tenetur, nec ab advocatis pridem addiscere. Sed ad rem ipsam. Planè si de exceptionibus queratur canonis ita statuti, licet illa, quam impugnavimus limitationem, sustineri non queat, per modo dicta, non tamen dubium est, quinali reperiantur casus jure admissi, ut quoties testes parte non citatâ examinati mortui fuerint, quorum dictis plenariè & sufficienter probari evincit, l. fin. Cod. de test. Ratio est, ajunt, quia † mors habet vim juramenti, Bar. 12 tol. in l. admonendi, num. 2. ff. de jurejur. Hinc est quod juramentum in litem à defuncto, dum adhuc in vivis esset, oblatum, & non præstitum habeatur pro præstito, ne heres ejus id præstare teneatur, l. fin. Cod. de jul. repetund. Sic mors † 13 Notarii habet vim signi & subscriptionis, c. cum P. Tabellio, de fid. instr. mors 14 testium, Alexand. consil. 14. num. 8. vol. 6. mors † patrisfamilias, quoad liberos 14 ratio.

- rationum vim confessionis debitorum, vel juramenti, quasi is juramento vivus supplevisset fidem registorum suorum, *l. fin. C. ad l. Jul. repet. Corn. consil. 186. vol. 1. vid. Andr. Gail. 2. obs. pract. 43. quoniam quoad decisionem hujus casus notanda sententia Decii est in cap. 2. num. 32. de testib. ubi asserit, juramentum & citationem æquiparari. Si itaq; uti præsupponimus, mors juramenti vices subit. Ergo mors quoque citationem supplet, cum surrogati & surrogantis eadem sit potestas, Eberhard. *in top. in loc. à surrog. num. 1. & seq.* Ceterum in puncto † capturæ, parte non citatâ, attestations valent, siquidem enim ante citaretur reus, procul dubio fuga se salvaret, Salyc. *in l. fin. num. 16. C. de qq. Decian. consil. 18. num. 59. l. 1. Mascard. de probat. l. 3. concl. 1366. num. 1.* eadem ratione placuit, ne citetur reus, quoties judex saltem inquirat generaliter, Anton. de Butr. *in cap. 2. num. 13. de testib. Crot. de test. nu. 217.* quanquam verò Bald. *in l. 3. §. si tibi, ff. de condict. ob turp. caus.* Abbas *in d. cap. 2.* sentiant, quod nedum in puncto inquisitionis negligi debeat rei citatio, id tamen non juxta generalem, sed specialem inquisitionem intelligendum est, Farinac. *d. loco, l. 3. tit. 8. quest. 72 nu. 104.* cum multis ibidem allegatis. Sic in causa confrontationis non est necessaria citatio, quoniam hæc ipsa vim citationis præ se ferat, Clar. *in pr. §. fin. quest. 11. vers. item quæro, & quest. 45.* Farinac. *d. loco, num. 139.* ubi asserit: quod confrontatio plus sit, quàm ipsa citatio, allegans*
- 16 Matth. de Afflict. *in Const. Burg. p. 1. & pr. 2. rubr. de his qui fidei, &c.* in † causa contumaciæ, quæ in processum coincidit, quoque non requiritur citatio, *gloss. in d. cap. 2. de test. Clar. d. quest. 11.* in quibus & similibus causis ommissa citatione attestations plenariè probant, ubi alias in casibus non exceptis dicta
- 17 testium duntaxat indicium faciat? Quod testes † mortuos attinet, eorum dicta haud jurata plenè probare supra tradidimus, non secus ac testis de fama deponens sine juramento quoque recipitur, dicto ejus, non aliter ac si juramento vestitum esset, plenam inferente fidem, quod tamen tunc potissimum
- 18 procedit, quoties judex pro informatione saltem sui ipsius, uti hoc † quam plurimum inquisitione generali adhuc pendente accidit, testes examinat, Jason *in l. admonendi, in lect. 2. num. 221. in fin. ff. de jurejur. Abb. & Felin. in cap.*
- 19 *tuis, ext. de testib.* Consuetudinem etiam † testibus sine juramento receptis probari posse scriptum reliquit idem Jason *in d. l. admonendi, lect. 2. 232. Crot. de testib. num. 232.* qui ibidem *num. 220. & seqq.* tradidit receptionem in casibus, ubi aliàs testis † injuratus nihil præstat, producere indicium, quod ad informandam judicis conscientiam sufficere ait Ludov. Roman. *in d. l. admonendi, num. 99.* ubi Fr. Ripa *num. 197.* Blanc. *de indic. num. 327.* Decian. *consil. 128. num. 10. lib. 3.* Mascard. *de probat. 1. quest. 5. num. 84.* Alexand. *consil. 147. n. 2.*
- 20 *lib. 6.* ubi statuit, quod præsumptio oriens ex depositione testium † non juratorum, tantum operetur, ut si utriusque partis par sit probatio, ea vincat, quæ plures numero testes non juratos præ se habeat, intellige autem hoc modo,
- 21

pars

pars altera non nisi testibus iuratis pugnauerit, Menoch. *de arbit. quest. l. 1. quest. 26. num. 3.* Crot. *de testib. num. 233.* ubi non immerito hanc sententiam indubium vocat, non dissimilandum verò est, testes non iuratos coadjuvare probationes, maxime quando testes sunt personæ graves. Mascard. *de probat. lib. 1. concl. 1562. num. 18.* Deniq; quoties testi iuramentum propter dignitatem personæ protulit, dubium non est, quin testes, si plenam fidem faciant, quales sunt Cardinales, *glesi. in cap. cum olim, in verb. quarundam, ext. de preiud. Felinus in d. cap. tuis, de test. Duces, Comites, Nobiles fide digni, Doctores, Cortan in m. in verb. testi non iuratis, vers. & idem, Blanc de indic. n. 327.* ubi assentiunt, quod propter personæ dignitatem indicium faciant, Ripa in d. l. admonendi, num. 194. vers. ampliatur. 2. num. 199. ubi edisserit, quod Papa nec Cæsar possint rescribere, ut testi non iurato fides habeatur, Crot. *de test. num. 22129.* Farinac. *de test. l. 3. tit. 8. quest. 74. num. 59. pag. mibi 461.*

CAPUT XCV.

DE INDICIIS, QVÆ EX DEPOSITIONE INCARCERATORUM, aliorumq; inhabilium testium depromuntur, &c.

SUMMARIA.

- | | |
|---|--|
| 1. Carceratorum attestatio iudiciæ quædam parat. | 12. Expreari quid dicatur? |
| 2. Relatum de quibus possit testari? | 13. Exprei quid est? |
| 3. In delictis excipio carcerati testantur. | 14. Officium Prefecti quale? |
| 4. Testes ex parte testificantur. | 15. Officium Secretariarum apud Galles & Germaniam fortis est. |
| 5. An hi qui ad personam se applicat se sub preiudicio testificantur? | 16. Historia de Secretario recensetur. |
| 6. Testificatio domini rei amissa, ut dicitur, contra se non est prudens, unde non parat. | 17. Centa vel centena quid? |
| 7. Democritus testatur in causa quodam democriti. | 18. Casus quos aquirat ratio contrarie, non sunt separandi. |
| 8. Expreari de his, quæ ad officium suum spectant, deponit, utroq; quæ probat. | 19. Examinatur Torturati sententia de testibus inhabilibus admittenda, nec ne? |
| 9. An & quando indicium faciat relatio torturati? | 20. Meretrice infamie est. |
| 10. Testes infames sine quibus non testificantur. | 21. Explicatur lex l. ff. ad L. nullam majest. |
| 11. Inter laudem & placentiam similitudo requiritur. | 22. An testificatio perjurii faciat indicium? |
| | 23. Monachi an testificari queant? |
| | 24. Monachi mariti dicuntur, & sic torturandi quandoq; impregnati. |

Carceratorum & attestations bonum indicium ad torturam facere dicunt, Alb. de Malet. in tr. de test. p. 1. c. 2. num. 30. Campeg. *de testib. reg. 130.* Mascard. *de probat. concl. 168. num. 5.* Farin. lib. 2. tit. 6. quest. 55. art. 4. n. 182. plenam probationem, verò, quoties carceratus non propter crimen aliquod famosum,

sum, sed ob causam civilem captus detinetur, Campeg. *d. reg.* 130. prout quod
 2 que dubium non habet, quin relaxatus ꝛ testari possit tam de his, quæ ante ca-
 pturam vel sub captura vidit, & incompetis habet, Alb. de Malett. *in tr. de*
test. p. 1. c. 2. n. 49. quæ pro re nata vel integram probationem vel indicia produ-
 3 cunt, Campeg. *d. loc.* Sic receptum jure extat, quod captivi in delictis ꝛ exce-
 ptis plenariè quoque testentur, *text. in c. fin. de test. ibi:* nisi forsan in exceptis.
 4 ubi Abb. & Felin. Crot. *de test. lib. 3. n. 103.* de ꝛ falsariis captivis etiam con-
 stitutum apparet, quod non obstante criminis immanitate testificari possint,
 neque referat, convincantur falsi dehinc, sive non? vide Farinac. *d. g. 55. art. 4.*
num. 215. Et quia accusatores ad paritatem supplicii sese inscribere teneban-
 tur, unde sæpenumero non cum reis carceribus includerentur, placuit quo-
 5 que, ne iidem testimonium ꝛ dicere jure possent, *c. foris, §. in omni. de V. S. c.*
accusatores, 3. quæst. 5. Specul. *in tit. de test. §. 1. num. 89.* nisi contra furem præde-
 nemvè agatur, quo casu testificatio Domini rei amissæ indicium parit, & quā-
 do juramento in litem supplet & informat dicta testium, indeq; quantitatem
 6 ꝛ rei furtivæ determinavit, probationem plenā efficit, Campeg. *de test. reg. 4.*
fallent. 2. Sic in causa matrimoniali accusator testari potest contra accusatum,
 Specul. *in tit. qui matr. accus. poss. num. 7.* Farin. *lib. 2. de test. tit. 6. q. 60. illat.*
 7 *1. nu. 72.* Denunciator etiam in causa delicti, quam ꝛ denunciavit, testatur,
 8 Campeg. *d. loc. n. 104. fall. 1.* Farinac. *d. l. non secus ac ꝛ Birroarius de eis,* quæ
 ad officia sua spectant, deponens, utcunque vilis & infamis vulgò existime-
 tur, plenam fidem facit, *l. 1. §. cura carnis, ff. de offic. præf. urb. l. apparitores,* ubi
 Bald. *C. de exact. lib. 10.* quam sententiam non pauci ad causas criminales por-
 rigunt, quoties depositio Biroarii defensionem hominis concernit, Farinac.
d. l. 2. tit. 6. quæst. 57. art. 11. nu. 188. In casibus specialiter non exceptis, Birroa-
 9 rii ꝛ testimonium etsi non probationem, indicium tamen præbet non leve,
 cum primis iudice adhuc inquirente, vel ubi sub juramento, quo ratione of-
 ficii astringitur, de injuria vel impeditioe, dum officium commissum expe-
 dituri erant, sibi facta deponunt, Bosl. *de denunci. n. 12.* Cephal. *consil. 141. nu. 71.*
lib. 2. Damhud. *in pr. crim. c. 15. de cit. real. num. 31.* Cæterum quoties hi ipsi ad
 probanda non exculpanda delicta producuntur testes, non aliter fides eis ha-
 10 bebitur, nisi mediante quæstione, quemadmodum id de testibus ꝛ infami-
 bus generaliter est receptum, de crimine deponant, Farin. *d. l. nu. 396.* qui de
 tortura testium agit prolixè admodum, *lib. 3. tit. 8. quæst. 79.* quò lectorem re-
 mitto: neque sic interest, sibi ipsimet detulerint reos sive non? prius autem ita
 exaudiendum est, quoties Birroarii sese ingerunt testimonio, vel jactant se ex-
 actè scire veritatem rei, Innocent. *in c. 1. num. 2.* Hostiens. *ibid. num. 5. de testib.*
 ubi tamen iudex mores considerabit ejusmodi hominum, utpote mendacis
 & adulationibus ut plurimum assuetorum, ne temerè & perperam quæstio-
 ni emancpentur, aliàs non torquendi. Etenim hoc genus hominum ita com-
 paratum

paratum esse vulgò constat, ut quo gratiam dominorum retineat, ambulare
soleat inter laudem † & placentiam, non autem Veronam versus, uti Pius
Pontifex scriptum reliquit adducem Ferrarie, quod ex Felino refert Pet. de
S. Georgio in *tr. de concess. feud. n. 10*. Dicuntur verò † Birroarii ipsi iudicum Sa-
cellites, apparitores, dictores, Farin. *d. lib. 2. tit. 6. q. 56. art. 11. num. 372*. Cassan.
in *consuet. Burg. tit. des justices, s. 7. vers. V amande de simple recusse. num. 46*. eos
appellat milites, quibus tanquam apparitoribus reus usque ad terminum ne-
gotii traditus fuit observari, ut refertur. Impp. in l. 1. C. de sporr. Hodie cum
primis inoppidis illi ipsi sunt, quos vulgari idiomate dicimus Heschere/ Ste-
ttin/ Knechte/ Waret/ Vögte/ quod tamen † vocabulum Vogt/ à *Boghtia*, 13
quod auxilium & administrationem honestam denotat, ipsis merito & abusi-
ve attribuitur. Vogtejan. morib. Germ. officium honestum & decorum est,
hinc administratio bonorum Ecclesiasticorum Groß. Vogten/ Ehem. Vog-
ten. Et alia vocabulum Voaten exprimitur territorium Grundt und Boden/
cum omni causa & regalibus, capiuntque sex penumero pro omnigena civili Ju-
risdictione, excepta centenā. † Hinc Voatentide/ Obrigkeit/ Vogtentide 14
Underthanen qui in recognitionem hujus Vogtejan annuatim exhibent ave-
nam den Vogtejan habere. v. Andt. Knichen. *de fuhlm. & reg. jur. pag. mibi 134.*
& seqq. nuli, quod de officio † Secretarius edisserit, idem Knichen *id. loc.* 15
pag. 133 per judicium hic refertur velimus, scribit enim quod licet Secretarii
in Italia summa sine existimatione, in Gallia tamen minimi pendantur, nec
major in Germania Secretariorum nunc auctoritas, quam veterum & attri-
torum calcatorum, quorum 20. denario veniunt, Guazz. *de convers. civ. l. 2.*
p. 271. Absit de nobis, officium hoc honoris cum perstringere. Refert Guazz.
de Verodario historiam jucundam, *d. loc.* Secretarium in ministerio suo ha-
bentem, postquam, ait, clara & alta voce semel atque iterum clamasset: † Se- 16
cretarie prodi, Secretarie progredere: ad eam vocem instat canis molossi
prostratus atramentum sub cingulo, calamus propè autem habentem, huic
in mandatis dedisse herum, dicit, ut tres equos ului prastaret, Secretarium
prehensit illico sequestris, illis instrumentis, equum adornasse, idemq. duos
alios conservos ipsius factitasse, quorum unus interrogatus, qui fieret, quod
herus Secretario officium requorum itinere aptandorum imponeret? Respon-
dit, conductum illum quidem fuisse pro stabulario, ut una cum ipsis equo-
rum curam haberet, sed quia scribere & elocatos equos consignare, iten- que
monetæ varietatem & valorem nosset, herum citato Secretarii muneri ipsum
præfecisse. *Hec ille.*

Haud aliter etiam vocabulum Vogteja consideramus: ait Knichen. *d.*
loc. pag. 133.

Diximus paulò ante, excipi centenam regulariter à Vogteja, id hunc in-
tellectum habere, ne præfectus der Vogt exercere possit merum imperium,

17 nisi ei specialiter sit concessum, centa enim vel centena † propriè significat correctionem delictorum, hinc Malefis oder centbarlich: Obriat it Dominus cui centena competit, Genherz vulgò in Franconia dicitur, quod ipsum latè explicat. Idem Knichen *d loc pag. 126.*

Porro, ut ad rem redeamus, quale indicium depositio incarcerationi, birroarii præstat, idem quoq; de aliis personis inhabilibus statuendum est, cum
 18 parium idem sit † judicium, quæ n. in radice & causa conveniunt, ait Eberh. *in Top in loc. à simili, num. 1.* illa etiam conveniunt in effectu, *l. 31 ff. de legib. ubi Zas. Bart. & Dd. & casus*, quos æquitatis paritas, rationis identitas connectit, quoad juris depositionem non sunt separandi, *l. illud ff. ad L. Aquiliam*. Hinc quanquam usurarius, minor, impubes, monachus, meretrix, leno, &c. testificari jure nequeant, dubium tamen non est, quin jurata depositio eorum indicium efficiat quæstioni adminiculantibus indiciis sufficientissimum, quæ
 19 de re partim *supra cap. 73. & seqq.* neque obstat, † quod Farinacius hujusmodi testes penitus à testimonio dicendo arcere videatur, *d lib. 2. tit. 6. quæst. 6. art. 9. 10. & quæst. 61. oppos. 14. & seqq.* inde solummodò quod sint infames, aliam enim rationem reddere nescit, cum e contra toties limitando, sublimitando statuat, testes inhabiles admitti ad probanda delicta excepta, & quoties veri-
 20 tas aliter haberi non possit, *d. quæst. 56. art. 10.* ubi scribit, meretricem, † quæ ipso jure infamis est, *l. palam, §. non solum, ibi: lege notatur ff. de rit. nupt. in criminibus exceptis* veritatem cum effectu juris dicere posse, *per l. 8. ff. ad L. Julianam majest.* ubi † mulier audita fuit, Catilinæ conjurationem manifestans, sed hæc lex non probat thema plenè, quoniam de muliere procul dubio honesta non meretrice loquatur, tamen quidem existiment (Juliam illam) meretriculam fuisse, Mascard. *de probat. lib. 1. concl. 462. num. 7. & 2. concl. 63. num. 41.* Porro sibi contradicit, statuens *quæst. 57. art. 5.* testem perjurum postquam pœnitentiam egerit, testificari posse, usurarium, à scelere post peractam pœnitentiam absolutam, haud posse agere testem, imò testimonia e, us
 22 nedum indicium † parere, quam sententiam dicit de jure verissimam esse, *d. quæst. 56. art. 9. num. 355.* Cum tamen perjurus longè gravius peccet, quam usurarius, quod ex disparitate pœ & colligitur: argumentum autem ab effectu sumptum in jure validissimum est, Eberhard. *in loc. ab effectu. num. 4.* Sed utunque sese res hæc habeat, ne moveamini, præstat illa contradictoria sententia, inherentes brocardico illi, testes inhabiles, etsi non probatione inferant certam, tamen dicta eorum jurata indicium præbeant quæstioni, cum primis quoties de delicto immediatè deponunt, quæstione adhibita, cui testes infames sæpenuerò subjugantur, ambigendum non est, quin plenariè probent, Farinac. *lib. 3. tit. 8. quæst. 79.* indicia probanda, quod attinet, dicta inhabilium etiam jurata nihil præstant, quod toties *in capp. precedentibus* inculcavimus. Quibus regulis tanquam sacræ anchoræ eousq; insistemus, donec de exceptionibus

poionibus probabiliter edoceamur, &c. Deniq; monachos ¶ vulgò à testi-
monio dicendo repullos esse, tradit Campegi. *de test. reg.* 94. cum non velle
nec nolle habere dicantur, voluntate ejus à superiore solummodo depen-
dente, cap. si religiosus. & cap. si Abbatem, de elect. in 6. qui etiam mortui mun-
do finguntur, l. De nobis, C. de Episcop. & Cler. & tamen quandoq; sic mortui
impregnant, cap. si ut, de homic. etia propter comatres, &c. ceterum c. per-
venit 18. quest. 2. inordinatam classem eorum, qui plenarie attestantur, redu-
cit, Farinac. *l. quest. 61. oppos. 14. per tot.* Ergò multò magis dicta eorum ¶ indi-
cia præbeant. A minori enim ad majus probabiliter inferitur, Eberhard. *in*
Toponot. à minor. Cum enim id, quod plus est, licet, utiq; quod minus est,
non debet eadem non licere, l. 21. ff. de reg. jur. Et dicit Salicet. *in l. 1. C. de jur.*
emphe. me. Quod argumentum à minori sit necessarium, & nunquam fallat.
Har. lib.

CAPUT XCVI.

DE INDICIIS. QVÆ EX TESTIMONIO
pauperum descendunt.

SUMMARIA.

- | | |
|---|--|
| 1. Pauperes examinati faciunt quasi non
inducunt. | 13. Persona vterque dicatur? |
| 2. Testes pauperum non dicuntur in causa
plures majores. | 14. Nobilis mercenarius fallus, vilius di-
citur. |
| 3. Pauperem presumitur pro se ferre men-
tiam & corruptum. | 15. Petenti assidue dicuntur viles. |
| 4. Cum paupere Principis fides contra-
bandum non est. | 16. Procurator Curiam viles sunt. |
| 5. Pauper quia dicitur & voce traducitur
Dilectus induitur. | 17. Munus advocatus in iudicio publico
interdictionis. |
| 6. Cui pauperum? Rusticus & nobilis
pauper qui dicitur? | 18. Refe. viles sunt etiam aliquot memora-
biles de Procuratoribus pro auctore spe-
culacione. |
| 7. Notat de eodem Paulus de Castro, & An-
tonio Quarta de iur. qui tropidum fatiunt,
quicquid sine auctoritate Dilecti. | 19. Iudex vulgi non attendenda. |
| 8. An qui dicitur &c. in bona nomina-
bent, uti possunt? | 20. Dilectum Ludovicus XI. Regis Gallia
de malo Advocatis. |
| 9. Testes pauperum in causa matrimoniali
quomodo testantur non possunt. | 21. Causa Speculatoria, quibus gratia
iudicii impetanda est. |
| 10. An testatur testis pauperum & utraque subdi-
ci in causa dantur, & utraque minus stringit. | 22. Procurator attestatio solam iudicium
facit. |
| 11. Pauperem allegata probari debet. | 23. Iudex pro arbitrio non potest pauperem
villius hominem admittere ad testifican-
dum. |
| 12. Testis interrogatorum deponens quod | 24. In causa civili pauperes plene probant. |

- 1 IN causis criminalibus etsi pauperes ¶ examinari non debuissent, examinati tamen indicium faciunt quæstioni, ait Prosp. Farinac. lib. 2. tit. 6. quæst. 56.
- 2 Prius probatur, inde, quod testis ¶ pauper non dicatur omni exceptione major, l. 3. ff. de testib. c. si testes, §. testium, 4. quæst. 3. Campeg. de testib. reg. 113. Cott. in memorabil. verbo, paupertas, Menoch. de arbit. quæst. 2. cas. 65. n. 12. Mascard. de prob. 3. concl. 1155. ubi statuunt, quod testes pauperes sive duo pluresvè fuerint, haud integrè probent, Viv. in com. opin. verb. testis propter solam paupertatem, &c. quâ ratione etiam placuit, ne pauper actor in litem jurare, nec iurjurando defectum probationis supplere queat, Joh. Bapt. Plot. de in litem jur. §. 50. n. 17. pag. mihi 237. Crot. de testib. p. 3. num. 24. Ratio autem, quod pauper à testimonio arceatur, vel cur pauperis attestatio non plenam mereatur fidem, vulgò hæc tradi solet, quod paupertas ¶ præsumatur instructa mendaciis & corruptionibus, gl. in l. 3. in verb. egens, ff. de test. Hinc illud Horatianum:

*Magnum pauperies opprobrium jubet
Quidvis & facere & pati,
Virtutisq; viam deserit ardua.*

cujus inter similia multa meminit Wilhelm. Antonii de rescript. morator. concl. 49. n. 9. Velut & Menandri dictum sonat:

ἐπὶ τῆς ἀνάγκης πολλὰ πονεῖν καὶ.

Propter paupertatem multa perpatramus flagitia, vide Lucian. in dialog. 1. pag. 24. ubi statuit, perpetuâ invidia flagitare pauperes in ditiores, quæ fidem eorum ut maximè facit suspectam, ibi: necessariò futurum, ut pauperum infidiz atq; odia in vos oriantur, nam quæ minantur vobis imprecaturos sese, prorsus abominanda sunt. Ac dii prohibeant, ne unquam ad ejusmodi imprecationes venire cogantur, &c. & teste Poëtâ:

*Quia veillit sapius aurem,
Invida paupertas.*

Et Lucret. lib. 6.

*Paupertas horrida suavit.
Invida paupertas rebusq; inimica secundis.*

- 4 adeò ut cum Principe ¶ paupere, socio impotenti nedum fœdera pangenda esse suadeat Cels. Mancin. lib. 5. c. 1. de jurib. principat. Farinac. d. quæst. 56. ubi refert dictum Menandri Philosophi: ibi: pauper, si causam justam dixerit. aliquid accipiendi gratiâ duntaxat dixisse existimatur, & non pro veritate. Menoch. de præsumpt. præf. 4. n. 9. Mascard. de probat. lib. 2. concl. 1103. & concl. 1155.
- 5 ubi cum Farinac. cu. loc. statuit ¶ Jctos testis pauperis attestaciones repudiantem respicere non ea, quæ accidunt ἐκ τῆς ἀνάγκης, verum quæ ἐκ τῆς ἀπειρίας fiant, ut loquitur Pompon. in l. 3. ff. de ll. Quamquam enim pauperes sæpenu-merò tam dextrè veritatem dicant, quàm Cræsus ipse; non tamen hoc, utpote ἐκ τῆς ἀνάγκης in considerationem venit. Pauper autem vulgò is dicitur, qui quinqua-

quingenta coronatos, ut ait Menoch. *lib. 2. cas. 69.* in bonis non habet, *gl. in dñb. pr. aerea. C. unde vir & uxor, l. 10. ff. de accusat.* quæ de aureis 50. duntaxat loquitur. Alii existimant, ut qui 100. aureos non habet, pauper dicatur, *argum. §. sed nostra inst. de success. lib.* quos aureos summam 130. coronatorum efficere scribit Aleat, *lib. 2. parerg. jur. c. 11.* alii pauperem definivere, qui in bonis tantum non habet, quanti valoris est causa, in qua testis producitur, *Jas. in l. si in substantia, nm. 153. ff. solut. matrim.* Menoch. 2. *arbit. jud. cent. 1. cas. 969. nm. 1.* alii pauperem dixerunt, qui non posset propriis redditibus alere legionem militem, juxta sententiam M. Crassi, quem inde Cicer. *c. sin. paradox.* reprehendit. Apud Romanos illi pauperes nuncupabantur, quibus quadraginta sestertia non erant in bonis, *Alex. ab Alex. lib. 5. gen. dier. cap. 16.* alias nobilis pauper dicitur, quorum bona mille aureorum non constant, pauper Rusticus, qui centum in ære nec agro habet, civis ꝑ pauper utpote medius interobilem & rusticum qui quingentos aureos in bonis non habet. Vid. Menoch. *de arbit. jud. quest. lib. 2. cent. 1. cas. 65. nm. 9.* & quanquam ibidem civis non meminerit, ejusdemque paupertas sine autoritate allegata hic definia-
tur, non tamen hoc temeritati nobis detur. Reprehendit Paul. de Castro *in l. Claudius, ff. de acquir. hered.* Dd. qui repudiant statuere nova, & quorum
scientiam vel judicium ꝑ non aded est instructum, ut audeant scribere quicquid, 7
quod non prius fuit dictum & autoritate fultum, Anton. *Querra consil. 50. nm. 5.* Cæterum quis testis pauper dicatur ad hoc, ut dictum ejus non fidem
plenam sed indicium pariat, judicis arbitrio definiendum relinquit Menoch.
d. loc. nm. 11. Et quanquam non pauci scriptum reliquerint, propter solam
paupertatem non repellendum testem esse à testimonio dicendo, Abb. *c. si
quis testium, n. 8. extr. de testib.* Dec. *consil. 163. nm. 7.* Mascard. *lib. 3. concl. 1155.*
aliquæ ab hisce citari, non tamen dubium est quin paradoxon constitutum
a nobis præmissum, jure & ratione magis magisque fundetur, *l. 3. in pr. ubi, Dd.
ff. de testib. l. 10. ff. de accus. ubi dicitur Hermogen.* scribit testes, propter pau-
pertatem, ut qui minus quam 50. aureos ꝑ habent, accusare non posse. Inde 8
inferitur si propter egestatem testis repudiatur, ne accusare possit. Ergo mul-
to fortius ob paupertatem repellitur ne testari queat. Ratio est, quod plus pe-
riculi præ se ferat testificatio quam accusatio, siquidem enim accusare sufficit,
ecquis innocens erit ꝑper vulgaria acta & probata itaq; judiciorum nervi sunt,
& producant demum sententias, non delationes non accusationes, *Dd. in l. 4.
Cod. de edendo,* quam regulam in tantum stringere constat, quod nedum in
causa civilia, nec matrimoniali testes ꝑ pauperes recipiantur; *Ruin. conf. 9
118. & consil. 49. l. 5.* quemadmodum in specie cautum est, ne ad confectionem
inventari requirantur testes pauperes, *§. si verb. Novell. de hered. & Falcid. ubi
Cujac. in exposi. Menoch. 2. arbit. quest. cas. 96. in fine.* Bartol. *consil. 115. col. 2.*
ubi adferit, exceptionem paupertatis cōtra subditos, ministros, famulos, affi-
nes

nes consanguineos, impuberes, aliosq; inhábiles testes, qua duo vincula ligant fortitudine, opponi posse, Menoch. d. cas. 96 n. 7. 8.

Potèd jure expeditum est, in causà criminali non nisi testes exceptione omni majores testari posse, Menoch. d. cas. 96. num. 6. Farinac. d. q. 57. tit. 6. de testib. per tot. Atqui testes pauperes omni exceptione majores non sunt, quod nimirum extra omnem controversiam situm est, l. 3. ff. de testib. l. 10. ff. de accus. Ergò hic testis plenam fidem non facit, attestatio tamen ejusmodi, uti diximus, indicium producit, Mascard. de probat. lib. 3. concl. 1155. n. 15. Menoch. d. loc. num. 6. ubi statuit, quod † nedum in casu, ubi testes vulgares, neque omni exceptione majores admitti possunt, recipiantur pauperes, una ministri vel subditi producentis existentes, &c. Planè paupertas ab adversario allegata † probari debet, gloss. in l. 5. §. 1. ff. qui testis d. cog. Bald. in l. 4. C. quando fisco vel privat. Alciat. de presumpt. reg. 2. pres. 27. Wilhelm. Antonii de rescript. moral. conclus. 22. num. 8. Testis verò super interrogatoriis † examinatus, an dives vel pauper sit, isque pauperem se esse dixerit, cum tamen non sit pauper, mulctari debet, Bald. in c. si quis testium, num. 9. de testibus, Farinac. d. l. 2. q. 57. tit. 6. num. 89.

13 Cæterum quod de teste paupere huc usq; diximus, in vili † & abjecto homine testificante quoque jure receptum esse constat. Viles autem dicimus eos, qui ex infima plebe nati, in jure humiles dicuntur, l. humilem, 7. C. de incest. nuptiis, nec in ludis spectandis, subsellia habebant, Plin. 33. nat. histor. 3. Item humiles sunt respectu victus & artificii ludicri, quod profitentur, ut histriones, mimi, joculariores & goliardi, ut loquuntur, c. unico, de vit. & honest. cler. l. 1. ff. de his, qui not. infam. laboris sordidi, quem sustinent, ut carpentarii spanaldi, purgatores latrinarum, rastrores hominum in balneis, Spec. 14 de test. §. 1. nu. 66. Farinac. d. sape loc. n. 49. ubi agricolas mercenarios † aliosque homines, qui in agro sic vivunt, ut in sudore vultus vix panem habeant, huc quoque refert, & dicit eos planè à testimonio removendos, quod ad nobilem mercenarium factum extendit, Tiraquell. de nobil. c. 34. Deniq; inter personas viles, referuntur, meretrices, Lenones tabernarum frequentatores 15 † potatores assidui. Nepos de Monte Albano. in tr. de testib. n. 18. pag. mihi 4. Quorum testimonia nihil aliud præterquam indicia, non probationes integras producant, Farinac. d. loc. nu. 61. & seqq. Et quia inter personas viles procuratores quoque connumerantur, l. 34. ff. de decurion. ubi gloss. & Bald. adeo, ut Dd. nobiles, officium Procuratoris subeuntes, infimissimum, ut ait text. d. l. 34. suscipientes, utilitatem, &c. Consequens est, attestaciones eorum fidem integram haud mereri, quod etsi durum forsitan videretur nostris Procuratoribus, est tamen ita lex scripta, l. 12. ff. qui & à quib. manumiss. Hartmanni in forens. pract. de arbitr. num. 14. pag. mihi 16. Guid. Papa in decis. quasi. 16 89 Submirandum autem perverso hoc seculo, Procuratores † oppidanos ve-

ros

ros ignorantie fratres, nobile advocacionis exercitium sibi facillimè arrogantes, quò advocacionis munus summa afficitur ignominia, advocati non secus ac li militari vito, à calone insignia subtrahantur, despiciuntur, cùm miles insignia perdens, infamis fiat, l. 2. ff. de his, qui not. infam. Specul. l. 1. part. p. 264. clientes miserè eviscerantur, & judicia, pro nauci fiunt, edictis publicis, non minus ac medici Empyrici & impostores circumforanei, fallari apertissimi laqueo, ferro, igni coërcantur, argum. const. crim. Carol. V. artic. 134. ubi: der mit seinem Grande gesseret / scilicet, qui t̄ advocati titulo tripudiantes, 17 insidiantur, & parti & iudicio, parti, quoad crumenam, iudici, quoad molestiam, Specul. l. 2 p. 1. §. 4. de except. à causa enim quam inscitia sua corruerunt, regulariter t̄ appellant, ut qui non aliter quàm appellare didicere, ut proinde 18 mali lērentur, & in rebus pessimis exultent, 23 quæst. 4. quorum garrulitatem rustici pro authoritate, scurrilitatem pro pericia ducunt, dist. 46. §. 1. Specul. d. loc. num. 35. Cum primis procuratoribus loquacitate aded instructis, ut qui verba sicut capra stercore fundere & proferre queant. Equidem vero verius est, vulgi iudicia t̄ ita comparata esse, ut quicquid extollat, infame sit, quod 19 laudet, vituperio dignum, quod loquitur, fallum, quod improbat, bonum, quod approbat, malum, quod cogitat, vanum, ita dixisse fertur Joban. 13. Papa, teste Balzo in vita ejus. Hinc consultus Aruspex, quid oculis maximè prodesset Respondit: Si procuratorem rarissimè videris. Quapropter t̄ Ludovi- 20 cus XII. Rex Gallie dicere solitus fuit, quod procurator impudenter sutoris artificium sibi vendicer. nam quod sutoris proprium est, dentibus alutam producere. hoc procuratoris in dilatandis miserorum causis, Arnold. Ferron. de rebus gest. Ludov. XII. pag. mihi 76. Specul. in loc. de advoc. §. 1. pag. 261. ubi cautelam tradit, qualiter indoctus patronus sit confundendus, & §. 5. de advocat. pag. 269. §. 4. recusat. iudicis, docet, de t̄ cautelam, quā iudicis favor 21 & benevolentia captanda sit, ubi humiliter audiat iudicem loquentem, & ejus dicta extollat laudibus, dicens ei: Domine Deus noster, quam admirabilis est sapientia tua, in iurium eloquium tuum vehementer, & servus tuus dilexit illud. Lætabor ego super eloquia tua sicut qui invenit spolia multa. Hæc ille, in tit. seq. de exord. & Arrang. advoc. p. 212.

Manet itaq; ut ad rem redeamus, procuratoris t̄ attestationem omni 22 exceptione hand maiorem esse, cujus dictum indicium parere verius est per regulam: Quod persona vilis non fidem integram, sed indicium pariat, Farin. d. tit. 6. q. 37. lib. 2. per tot. quæ regula hætenus vera manet, donec de exceptione doceatur, & quanquā probationes quoad iudicem vulgò dicantur arbitrarie, l. 3. §. tu magis, ff. de test. statuendumq; penes iudicem residere totam hanc joris materiam videatur, ut pro arbitrio vel viles pauperesq; testes recipere vel rejicere possit, nec ne? Non tamen hoc locum in criminalibus sibi vendicat terminis, Olsæ. consil. 77. num. 22. Farinac. d. loc. in fin. ubi: factum

Kkk

est,

est, pauperem vilemque; testem non admitti in criminalibus; & ibi: quod si des testis pauperis iudicis ꝑ arbitrio remittatur, procedit in civilibus, non in criminalibus saltem quoad condemnandum, &c. Ergo quoad inquirendum, torquendumve duntaxat hominem.

In causa civili ꝑ testes pauperes vilesque; homines plenè probant, Marfil. in l. libero, n. 9. ff. de qq. cum primis quoties contestes ditiores & graves iuxta se habuerint, Crot. de testib. p. 3. num. 27. Testium enim pluralitas debiliū fidem supplet, Bald. in c. si qui testium, num. 5. de test. Mascard. de probat. 3. concl. 1155. num. 20. Berold. consil. 210. num. 7. ubi hoc axioma quoque ad causas civiles restringunt, subijcientes, quod numerus in causa criminali quidem suppleat defectum testium, quoad quæstionem, nunquam verò ad pœnam, Farinac. d. loc. num. 96.

CAPUT XCVII.

DE INDICIIS, QUÆ EX RELATIONE MINORVM
& impuberum resultant.

SUMMARIUM.

1. Testimonium impuberis indicium facit.
2. Recensentur opiniones dissent. Dd.
3. Quando domesticorum testimonia plus operentur, quàm mera indicia.
4. Impuberes non vitæ inculpatae, vel morum improborum esse debent, in testes recepti.
5. In causa inquisitionis minor quoque admittitur.
6. Distributio ætatis, juxta Galeni sententiam refertur.
7. An puer minorque 14. annis ad juramentum admittendus?
8. An matrimonium sit sacramentum?
9. Trebitus Legatus Romanus puerum condemnavit ad ultimum supplicium.
10. Hircire & Hircicare quid sit?
11. Nuptie immatura & infecunda damnantur.
12. Ridiculum est, quod puer juvenas sibi nomen politicorum arrogent.
13. Ante septennium non pueri, nec puella ad juramenta præstanda, adeoque testimonia ferenda admittenda.
14. Cuius Romani puellis die octavo, pueris nono nomina dedere.
15. Puella citius pubescunt, quàm ratione id contingat?
16. Authentica. Sacramenta impuberum, C. si advers. vendit. luculenter exprimitur.
17. Locus Marsilii de duobus infantibus matris eadem manifestantibus.
18. An major testari possit de hisce, quæ vidit ante septennium.
19. In causa falsi depravatam monetam concernentis minor, major factus non potest testificari.
20. Cur impubes non possit esse testis in testamentis.

Impuberis testimonium, ꝑ concurrente indicio, sufficiens indicium torturæ facere, tradit Farinac. l. 2. tit. 15. de oppos. cont. personas test. q. 58. num. 52. Blanc. de indic. num. 349. ibi: nam tunc existimo, quod faceret indicium ad torturam, si modò alia concurrerent, Carr. in pr. crim. de indic. & tortur. §. fin. n. 15. Gometz. 3. resolut. de probat. 12. Marfil. in l. 12. n. 46. ff. ad l. Cornel. de Sicar. Felin.

Felin. in c. dilecti. num. 8. de accusat. Mascard. de probat. 2. concl. 682. n. 4 Riminald. consil. 7. num. 19. lib. 1. Hippol. de Marfil. in pract. §. diligenter, n. 141. Farinac. d. r. 15. num. 44. & quest. 62. num. 261. ubi generalem hanc constituit Regulam: quod testes inhabiles & non admittendi faciant indicium, admissi & examinati: Cum primis quoties defectus lubricum ætatis animum in teste respicit, uti ait Farinac. d. quest. 58. n. 44. Bartol. in l. maritus, num. 3. vers. quandoq. testis, ff. de quest. Marfil. in l. 1. §. divus, ff. de qq. Brun. de indicis p. 1. quest. 2. num. 16. Blanc. de indic. num. 347. Atqui testes impuberes sano intellectu indicio maturo, haud utuntur, l. 1. & l. c. ff. de minor. Ergò.

Sed † advertantur Angel. de malef. in verb. fama public. n. 33. Riminald. 2. consil. 524. num. 28. lib. 5. aliiq. ab hisce citati, in specie hoc thema tractantes & propositionem majorem expresse negantes. Quorum sententia tamen parum vel nihil stringit¹ ut quæ rationes probabiles non habeat² eaque contra communem prorsus inducatur. Proinde Farinac. d. quest. 62. nu. 266. Non per hoc (intellige contrarietates Dd.) non recedas à proposita limitatione, quæ uti vides magis communiter à Dd. recipitur, &c. Et idem lib. 2. tit. 6 quest. 58. num. 45. ibi: Et licet contrarium, quod scilicet impuberis nullum faciat indicium, luadere videatur Oddofredus, cum primis extra causam læsæ majestatis examinatus, non per hoc tamen recedas à proposita limitatione, quæ non solum communiter, ut vides à Dd. recepta est, sed etiam in se verissima est. Hac ille.

Quinimò ubi de facto † domesticorum quæritur, pone patremfamilias occisum reperiri in domo, ignorari autem quis author cadis sit, impuberes domesticos ad testimonia admitti, atq; hoc casu plusquam indicium operari dicta eorum scribit Farinac. d. loc. num. 25. Specul. de teste, §. 1. n. 34. Alb. de Malett. de test. c. 5. num. 22. Campeg. de test. reg. 112. fall. 5.

Planè quoties veritas aliter haberi nequit nisi impuberum † assertione, dicta eorum probant, modò tamen impuberes ætati legitimæ, id est, annis 25. proximi, neq; vita culpabiles inventi fuerint, Marfil. in l. de minore, n. 24. ff. de qq. Alexand. consil. 64. n. 1. lib. 1. Johan. Baptist. Plot. de in lit. jur. §. 54. n. 31. Blanc. de indicis ad l. fin. ff. de qq. num. 349. ubi existimat, quod minor annis 14. nedum recipi possit à iudice ad formandam † inquisitionem, cum alias iudex ex officio procedens regulariter, se fundare possit in attestatione minorum vel impuberum, Joan. Andr. in addit. ad spec. tit. de teste, §. 1. num. 34. Brun. de indic. p. 1. quest. 2. num. 17. Campeg. de teste reg. 112. fall. 3. Marfil. d. l. de minore, num. 24.

De puero † annis 14. proximo, Galen. 5. Aphor. 7. & 9. ætatem impuberum discernit in pueritiam, quam annis 14. sive impubertatem & adolescentiam cum ll. civilibus, annis 25. definitam absolvi ait) non immeritò etiam quæritur, an testificatio ejus indicium pariat? qua in questione hypothe-

7 sis primum est constituenda, utrumne puer † ad iurandum testi conveniens, admitti possit, quoniam iure expeditum sit, testi in iuramento fidem nullam haberi sive de probatione delicti sive indiciorum quaritur? Quod affirmandum videtur 1. quoniam annorum 14. puella, 2. nuptias contrahere efficaciter possit, §. 1. *instit. de nupt. l. 1. ff. de Spons. l. 4. de rit. nupt. Novell. 100. c. 2.*

8 §. *novimus.* Atqui juxta Canones matrimonium † Sacramentum est, quod tamen Augustana confessio negat, cum non omne, quod ministerium in se continet, sit sacramentum, *Paul. ad Ephes. 5. Dn. Arnib. de jur. connub. c. 6. sect. 4. n. 10.* majus autem inesse videtur periculum huic, quam illi facto. Ergo, &c.

2. Facit, quod minor sive puer non arceatur in Ecclesia à sacra Synaxi, non Baptismo, ne compatrem agere queat, uti experientia rerum magistra id luculenter attestatur.

3. Quia minor ætas pro re nata nedum delicta minuit vel excusat, *l. 24. ff. ad SC. Syllan. ubi dicitur, Trebium † Germanum legatum supplicium de quodam puero, &c.*

10 4. Quia pueri ætatem illam attingentes solent hircire † vel hircescere, ut ait Rodig. 19. *antiq. lest. cap. 21.* vocem mutant & paulatim ad virilitatem exsiccatâ humorum superfluitate, quæ hæcenus iudicium rectum obrebat, declinant, incipiunt pueri, ut Macrobius 1. *in somn. Scipio, cap. 6.* Galenus 3. *Aphor. comm. 27.* vocem mutare circa secundum septenarium, quæ sunt certa indicia mutationis humorum, accrescente jam calore & siccitate corporis, &c.

Sed hæc parùm vel nihil stringunt. 1. Quanquam enim illa ætas sufficiat † nuptiis, quod favore matrimonii lege papia & Poppæa introductum penes Romanos constat. Taceo Aristotelem 7. *polit. 16.* nuptias immaturas & infœcundas hujusmodi quodammodo improbare. Majores nostri, ait Cæsar 6. *de bell. Gall.* intra annum vigesimum fœminæ notitiam habuisse, in turpissimis habebatur rebus. Non tamen inde sequitur: Ergo minor ejusmodi iuramento potest testari. Ratio diversitatis est, quod matrimonia multò minora præ se ferant pericula, quam iurandum à puero præstandum, illic enim de temporali salute bonisque externis, hic de ipsa animæ salute, quæ preciosior est toto mundo, agitur, à diversis autem malè infertur, *l. 3. ff. ad l. Aquil.*

Ad 2. Respond. Quod similiter nihil inde sequatur, licet enim infantes quoque jam pridem nati ad Sacros. Baptisma transferantur, illiusq; Sacramenti participes fiant, *l. 12. C. ne S. Bapt. iter.* & insuper q; pueri inter cōpatres sub Baptismo recipiantur, non tamen inde potest inferri: Ergo pueri attestari juratò possunt, nulla vis concludendi est.

Ad 3. Resp. Quod *text. d. l. 24.* de minore servo loquatur, eoq; puero, qui doli capax erat, nec multum à puberi ætate distabat, ut ipse *text.* loquitur. A quibus tanquam diversis etiam malè infertur.

Ad 4. Resp. Nihil etiam inde firmiter connecti, quantumvis enim illa

illa ætas paulatim humores mutet, generetque indicium paulò constantius
quàm antea erat, non ideo tamen ante septenarium secundum puerum hoc,
quod in quæstione & reclamatur, l. 2. §. 1. ff. de minor. hinc subidet Albert.
Gentil. in orat. de re milit. Roma. & Turci. satuum hominum genus, quod †
politices præxin sibi somniant, cum vix de ovo progressum sit, Waremund. ab
Etenberg. de feud. p. 1. §. 1. num. 89. ubi: Verum eò hodie deventum est, ut pueri
velint nominari Politici, &c. Porro quod puellas attinet, neq; hæ quoq; ante
septenarium secundum admittendæ ad testimonium in casibus, ubi † mulier
testis recipiat, neque movet quod Epictetes in Enchirid. quem citat Arnif.
de iure comul. c. 2. §. 2. num. 22. scriptum reliquit, nempe mulieres statim ab
anno 14. a vitis dominas vocari: & refert Plutarch. in problem. Veteres Roma-
nos † octavo die nomina imposuisse puellis, pueris die nono, quo procul du-
bio celeritatem maturioremque in illa ætatem demonstrare volvere. Hinc
quoque Hippoc. de septimestri partu, ubi ex utero se junctæ fuerint, ait: puel-
læ citius quàm pueri pubescunt, sapiunt & senescunt, &c. Nam quod puellæ
crescunt & pubescunt citius, hoc naturæ vitio, non virtuti † ascribendum.
Quod citius crescit, citius finitur, ait Bald. in l. 2. C. de his, qui ven. ætat. impetr.
Sic quod natura modicum curat, citò producit augmentum, Ægid. de reg. pr.
lib. 1. p. 2. cap. 23. quem refert & sequitur Arnif. d. loc. imò videmus arbores ad
interitum properantes, impensius luxuriare, & ante tempus fructus semi-
coctos maturare, eleganter Agell. lib. 14. noel. Agric. cap. 2. hinc illud: mala her-
ba citius crescit, Accurs. ad pr. Instit. de nupt. Cum enim nedum pubes, qui
etiam minor adhuc dicitur, sit de minor. ad iuramenta regulariter admittatur,
nisi cum iuraverit, ea religionis respectu sustineantur, auct. † sacrament. im-
puber. si advers. vendit. quæ authent. verbotenus transcripta extat in usibus
feud. lib. 1. tit. 13. in fin. per regulam, quod multa ex post facto valeant, quæ ab
initio non consuebant, iuramentumq; modò subjectum non prorsus inad-
æquatam repetiat, faciat actum iuratum inexpugnabile, modò dolus metus
& laus enormissima absit, d. authent. sacramenta. Schult. consil. 17. cent. 1. Eber-
hard. in Top. a loc. a vi viri. §. energ. iuram. nu. 2. & tot. illo capite elegantissimo.
Hinc Zafan Epit. feud. p. 6. num. 17. ait: Quod actus agentium agant & valeant
in subiecto prædisposito. Atqui de minore 14. ann. hac in parte nihil disponi-
tur, d. auctent. sacramenta, cum prorsus excludit, cum in exorbitantibus alijs
nulla fiat extensio, Eberhard. in Top. a loc. a ratione leg. ampl. & c. nu. 48. & seqq.
Ergo iure & ratione tacente, nostrum quoque est tacere, Farinac. de opp. con-
tra d. l. test. 2. tit. 6. quæst. 58. num. 47. ubi tamen subicit, quod minoris ejus-
modi depositio informis, faciat nonnihil ad instruendum iudicem, qui pri-
dem generaliter inquirat, Bald. in l. servos, C. de test. Marfil. in l. 10. num. 23. ff. de
qq. Boll. in tit. de inquis. num. 62. ubi tradit, quod qui propter ætatem examina-
ri non debebat, faciat quale quale indicium ad inquirendum, Menoch. de præ-

- 17 *sumpt. l. quest. 88 num. 14.* refert Marfil. *d. l. 10. num. 24.* referentibus ¶ duobus infantibus de cæde matris, occisorem captum, ac tandem punitum fuisse, quod in simili aliquoties Senatum Rothomagensẽ observasse scribit ex Igneo *in l. excipiuntur, num. 37. ff. ad SC. Syll.* Farinac. *d. loc. num. 31.* hinc jure placuit, ut minor major factus testari possit de iis, quæ etiam vidit & cognovit ante septennium, modò ea sic comparata sint, ut in sensum infantis cadant, Specul. *de test. §. 1. num. 35. ubi Joan. Andr. in addit.* ut cùm testis ¶ examinatur de ætate condiscipuli, quo cùm vixit in disciplina, &c. vel ubi testatur in anno ætatis sexto vel septimo cæsa fuisse ligna, pecora depasta in sylvis, cerisve campis, addens se tunc temporis quoque custodivisse, pavisse pecus, secum a fellis ligna portasse de sylva, Alex. *consil. 88. num. 20. lib. 5.* Secus est, puer vel majore jam factus ¶ de falsâ moneta excusa deponente, cujus testimonium inde non recipitur, quod non videatur cecidisse in puerum intellectus & discretio tanta, quâ judicare potuerit, utrumne moneta in bonitate intrinseca vel extrinseca, ut loquuntur, defecerit, quæ cognitio non nisi in virum gnarum & experientem cadit, *argum. l. 1. §. impuberes, C. de fals. monet.* Alber. *de Malett. cap. 5. de testib. num. 22.* Dubium tamen non est, quin depositio ejusmodi indicium pariat, si non ad torquendum, saltem ad inquirendum.
- 20 Quinimò si impuberis ¶ dictum indicia parit, quidni majorennis attestatio? quoad ea, quæ vidit & audivit impubes, & licet non formaliter aded deponat, sufficit, quod utcunq; deponat, non tam ad faciendam plenam probationem, quàm indicium, Jacob. *de S. Georg. in l. 3. l. Julia 5. num. 4. de test.* Clar. *in §. fin. quest. 24. num. 17.* ubi ex Calc. refert, hanc communem omnium sententiam esse, David Döring *tom. 1. Biblioth. juriscons. verb. ætas, nu. 188.* Quod secus de testamentis ordinandis sese haber, ubi nempe impubes testis ad illa adhibitus nunquam testari de voluntate testatoris potest, *§. testes, Instit. de test. ordin. gloss. & Bart. in d. l. 3. §. 5. ff. de testib. gloss. & Dd. Gød. Brechæ. in l. 99. §. 2. ff. de verb. sign.* Döring *d. verb. ætas, num. 190. in princ. & fin.* Ratio est, quia testamenta hoc præ se ferunt, ut testes jure requisiti nō tam ad probationem, quàm substantiam ultimarum voluntatum præstent, Farinac. *d. lib. 2. de test. tit. 6. q. 58. n. 56.*

CAPUT XCVIII.

DE INDICIIS, QUÆ EX SPONTANEA ET
Scriptis comprehensa attestatione re-
sultant.

SUMMARIA.

1. An testes sponte deponentes probationem faciant?
2. Explicatur Novell. 90. cap. 1. §. 1. ibi: si verò.

3. In

1. In iudiciis omnia ordine & decenter fieri conveniunt.
4. Tutor se tutela offerens sponte suscipere debet.
5. An & quando sponte sese offerens depositarius torqueri debeat?
6. Testis reprobus extra questionem non facit fidem.
7. Procuratores curiarum inferiorum ut potest per sua vel sine quaestione non accipiuntur.
8. Testis non citatus produci non possunt, & excludi non reprobandur.
9. Persona egregie sponte testificari possunt.
10. Testis sponte deponentes indicium faciunt.
11. Testis reprobus aliquid doceri debet.
12. An testis scriptis deponere possit?
13. Arrestatio in scriptis facta indicium parit.
14. De iura potest in scriptis deponi.
15. Virescentes in scriptis deponunt.
16. An iudex faciat depositio per procuratores facta?
17. An viri illi testes per procuratores accipiantur? N.
18. Declaratur id memorabilibus praestitum.

19. Locus Valerii Maximi de Xenocrate recitatur.
20. Decisio quaestionis subicitur.
21. Arbitrante iudice, partes possunt remittere iuramenta sibi.
22. Iuramentum calumnia non potest à partibus sibi invicem remitti.
23. Testis in formâ solita deponere nolens, admittendus non est.
24. Qualiter statuto introduci possit, ut testis non iuratio plenarie credatur.
25. Formula, & Adulchm Ethen vnde Tres veni quâ nobiles & Dd. deponunt, in causis criminalibus hanc recipienda.
26. Nobiles bonis lapsi iurant in forma communi.
27. An indicium pariat ut testatio fallat, & Adulchm Ethen oder Erdoliat?
28. Requiratur formula, quâ quis iurat, & Verius semet dicitur.
29. Per genus iurare quid?
30. Qui iurat per Diabolum, se in uxorem duciturum quandam puellam, iuramenti vinculo relaxatur, siquidem aliud non sit, quod matrimonium liget.
31. Iuramenta formulis illegitimis praestita, an indicia pariant?

Testis ꝛ sponte deponentes probationem non facere vulgò *Dd. ex Novell. ꝛ 90. de test. c. 1. §. 1. ibi: si verò ignoti, &c.* demonstrare gestiunt, sed male, siquidem enim rem penitus intuemur, textus id nequaquam infert, lectorem ad text. citatum remittentes. Quod verò testimonium huius testis suspectum sit, evincitur communi illo juris brocardico, quod omnis ingessio & intrusio iure reprobetur, quâ de re supra prolixius, *cap. 19. Petr. Pecc. de reg. jur. pag. mibi 71. ibi: quoniam omnia suo loco ꝛ atq; ordine fieri convenit, ut concors illa rerum harmonia, quam totus in civitate exoptat Aristot. conservetur.* Adeo ut testis repulsus injuriarum convenire nequeat repellentem. Idem *d. l. c.* Hinc tutor ꝛ se tutela ingerens, suspectus est, neq. ad tutelam admittendus videtur, *Pecc. eleganter d. loc. Crot. de test. num. 256.* Et quia sponte ꝛ depositarius torqueri potest, *Farinac. quæst. 29. num. 38. & lib. 3. tit. 8. quæst. 97. num. 7.* dubium non est, quin tortus demum probationem faciat non secus, ac si nunquam se ingreßisset. Idem *Farinac. d. l. 3. tit. 8.* per regulam tritam, quâ placuit, generaliter testes ꝛ iure reprobatos quaestioni exponendos, vel testibus reprobatis extra quaestionem non haberi fidem, *l. 13. ubi Marfil. Bart. & Dd. ff. de qq. quod in testibus vilioris conditionis quoque est receptum.*

- 7 receptum, de quib. supra cap 96. Hinc Rabulæ Procuratores † illiterati, lividi, & rixosi, coram curiis oppidanis vel provincialibus iudicum, Landt oder Schulds Gerichst agentes, utpote officium vile exercentes, l. 34. ff. de Decurio. ante depositionem meritò torquebuntur, sed modicè, juxta ea quæ tradit,
- 8 Farinac. d. cap. 76. per tot. Testes autem producti † licet non citati sint, non possunt tamen videri suspecti, Paul. de Castro in l. quæ omnia, num. 4. ff. de procurat. Bartol. in l. §. 10. ff. de his quib. ut indig. Felin. in c. 2. nu. 24. ubi & Abb. num. 15. ext. de testib. quemadmodum testis fortuitò in loco iudicii receptus pro re nata examinari potest, qui idcirco non potest spontè dici pervenisse ad curiam, Farinac. d. loc. num. 19. cum primis adversario nihil contra testes opponente, Anton. de Buttr. in d. c. 2. de test. num. 10. Personas egregias † quod attinet, hæc procul dubio testificari possunt spontè cum effectu juris, Campeg. de test. reg. 167. prout etiam in causa illa, quoties de vitando scandalo agitur, idem receptum esse apparet, Felin. d. loc. n. 23. Marsil. in sing. sing. 140.
- 10 Cæterum licet testes, † ingestionis convicti, non probent utpote reprobati & inhabiles, non tamen ambiguntur, quin dicta jurata eorum indicium pariant, donec defalitate, & subornatione eorum malitiosa & injusta dilucidè fuerit edoctum, l. 3. §. l. Julia, ff. de testib. ubi requiritur ad hoc ut testis reprobetur, † dilucida probatio & sententia, imò exceptio testi hoc passu debet esse specialis & qualificata cum adiectione circumstantiarum, Dd. in d. l. 3. Et quanquam Farinac. d. loc. in fine existimet, non indicium sed præsumptionem parere hanc depositionem, num. 26. non tamen id ἀπλῶς, sed ita accipiendum est, ne sufficiens per se solum inde nascatur indicium, sed adminiculantibus indiciis, quorum quædam præsumptiones, quædam indicia, quæ juxta majus & minus saltem distinguuntur, vulgò dicta sunt, Angel. Aretin. de Malefic. cap. 1. Sed hæc de spontanea testium depositione quantum satis: Attestationes scriptis factas, quod refert, adnotatum hoc esto: Quod licet
- 12 scriptis † regulariter deponi non possit, c. testes, 3. quæst. 9. c. 5. q. 2. c. 2. q. 8. quos textus ad hanc quæstionem allegat & sequitur Marsil. in l. 10. §. 5 nu. 3. ff. de quæstio: idque inde 1. quoniam iudex, qui testium mores examinandum, nempe quo vultu, sermone, vel ratione deponant, observare tenetur, id animadvertere non possit, testibus absentibus, d. l. 10. §. 5. 2. quod testatio hujusmodi plures defectus patiatur 1. citationis 2. juramenti 3. examinis, &c.
- 13 Decian. consil. 57. lib. 2. Non dubium tamen est, quin attestatio † hæc indicium faciat, Crot. de test. num. 373 fall. 1. Viv. com. opin. 949. Marsil. in d. l. 10. §. 5. Farinac. d. lib. 3. tit. 8. quæst. 80. in fine, cum primis teste scripturam testimonii productam ipsomet coram iudice legente, Bald. in l. jurisjur. num. 3.
- 14 Cod. de testib. Alber. de Malett. de test. c. 7. num. 74. Cæterum ubi de famæ † probatione quæstio insurgit, jure receptum esse omnes fatentur, ut testes scriptis deponere possint cum effectu, modò scripturam juramento cingant, Crot.

Crot. de testib. num. 373. vel qui de peritiâ artis deponunt, idem jure faciunt, l. 1. et fin. et l. 2. ubi Bartol. ff. si mensur. fals. mod. dixerit, vel de ætate hominis referunt, Martil. in d. l. 10. §. 5. num. 9. Viv. com. opin. 949. num. 7. Porro qui de factis valde implicitis testari coguntur, etiam scriptis testari non prohibentur, Crot. de testib. num. 373. Moti quoque scriptis deponunt, Salyc. in d. l. jurajur. num. 8. de test. Martil. d. l. 10. §. 5. vide Covar. resolur. 13. num. 6. uti & viri egregii † omni exceptione majores, Decian. consil. 31. num. 105. volum. 2. 15
quorum omnia testimonia nedum indicia, sed plenam probationem exterius paribus inferunt, Dd. præcitati d. l. loc. Refert tamen, ut jurent superscriptis attestantibus, prout inconueniens non est, ut testes, postquam deposuerint, demum jurent, quæ præposteratio non inuehit nec ambiguitatem nec nullitatem, Andr. Gail l. 1. of. 101.

Sed quid, de teste † per procuratorem jurante. Utrumne depositio hæc 16
indiciū pariat? Johan. Andr. in c. fin. de jur. calum. statuit viros egregios posse per procuratores, speciali mandato ad hoc instructos, testari, cum paria sint, si quis per se, live per aliam aliquid præstet, modò effectus sequatur, c. mulieres. de sent. excom. Sed explosa hac sententiâ verius dicendum est, testes per procuratores haud jurare posse, c. licet ex quadam, de test. Bart. in l. sed flamma, §. ferui, col. 2. ff. de jurjur. & in l. qui bona, §. si alieno, ff. de damn. infest. Joan. Crot. de test. num. 27. Ratio est (ait) quia per testes proprio ore & sacrosanctis Evangelii tactis, jurare tenentur, quæ solennitas per substitutum expedire fas non est, imò juramentum proprium proprio ore testis probandum requiritur pro forma. Dd. in cap. licet, ex. de testib. Cum verò ea, quæ ad substantiam & formam rei desiderantur, non possint fieri per æquipollens, Crot. d. loc. Ergò. Proinde Julius † Dux Brunsvicensis & Luneb. 17
una cum conjuge, coram Committario Camere Imperialis, in propria persona jurare & testificari coactus est aliquando, referente Jacobo Schult. ad Coler. decis. 115. nu. 28. testatur quoq; Waremund. ab Erenberg. de fed. part. 2. pag. mibi 83. Ottonem Ducem Brunsvicensem & Comites Suarzenburgenles in foro Saxonico Dietæ jurasse in persona, nempe juramento hoc ad eam personam inherente, ut ab ea divelli prorsus nequeat, Bod. † §. de repub. 18
6. et 6. de republ. ubi refert, quod Henricus II. Gallie Rex in privata causâ, gravissima tamen, in quâ de hereditate agebatur, juratus testimonium tulit, cujus etiam ea ipso post Treutl. inter similia meminit, Autor not. marginal. auff das publicirte vortum absolutorium, in caus. Rens. Fisculis vnd Hessen Darmstadi contra Hsenburg Bidingen / num. 39. pag. 27. Sic cum Abrahamus cum Abimelecho socius contraheret, ipse rex juravit, Genes. 21. Et principes ipsos non consiliarios in causis gravioribus jurare solitos, ait Guicciard. lib. 1. pag. 43. De Xenocrate refert quidem Valer. Max. † 2. cap. 4. cum is 19
testimonium latorus ad aram accessisset & juraturus esset, juxta civitatis ju-

- ra, iudices universos surrexisse proclamantes, ne jusjur. de ipso sinteretur; quoniam ejus sinceritati concedendum id existimarunt, sed quia non exemplis sed ll. judicandum, ad consequentias hoc exemplum trahi non potest, lege contradicente, stylo curiarum repugnante, l. *jus singulare*, ff. de ll. Quæ cum ita sint, decisio † questionis haud longè petenda, statuimus itaque testimonium per procuratorem imprudenter latum, licet non integram præstet fidem, tamen indicium inferat, & quidem attestazione scriptis factâ majus, nempe propter juramentum procuratoris, quod non prorsus debet esse sine omni effectu, Johan. Crot. d. loc. num. 28. Quod si vero pars adversa depositionem ejusmodi admitteret, procul dubio attestatio plenam merebitur fidem, per rationem vivam: Quod juramentum † possit remitti testibus per pacta conventa, Specul. de test. §. *sequitur*, Mynf. cent. 6. obs. 52. n. 2. Covarruv. ad c. *quamvis*, 2 p. 1. §. 3. num. 1. de pact. in 6. Borgnin. Cavalcan. decis. Frvitz. 9. num. 55. p. 1. Wilhelm. Antonii de rescript morat. conclus. 30. num. 44. cum primis iudice super hac remissione arbitrium suum ferente. Neq; obstat, quod juramentum calumniæ non possint sibi invicem partes remittere, l. 2. Cod. de juram. propter calumn. dando. Resp. A diversis inferri, etenim juramentum † testes respicit, favorem partis, cui absque dubio potest renunciari, juramentum calumniæ vero & partis & judicis, ne propter calumniam iudex defatigetur frustra, & his malitiâ crescat, Alexand. in l. 1. ff. de feriis. Deniq; testis † in forma solita non receptus et si fidem non facit integram, indicium tamen producit, Crot. d. loc. Gylman. in symphorem. decis. Camer. pag. mibi 339. ubi scribit: Quod testis in forma solita jurare nolens, recipiendus non sit.
- 24 Adde quod statutis † possit introduci, ut testi injurato fides habeatur, per rationem evidentem, quâ vulgò placuit: ea quæ pactis fieri possunt, statuto quoque introduci, juri conveniens esse, cum à pactis ad statutum argumentum validum ducatur. Roman. consil. 482. Eberhard. in top. in loc. à pact. ad stat. Gail. d. observ. 101. scribens: Statuta illa sic restringenda esse, ut locum habeant solummodò in personis egregiis & nobilioribus, quemadmodum in regno Bohemæ & Archiducatu Austriæ singulari privilegio & longâ observantia receptum est, Consiliarios & aulicos Principum saltem sub illo juramento, quo domino suo sunt astrikti, ad testimonia dicenda admitti, Gail. cent. 1. observ. 100. Gylm. in symph. decis. Cam pag. 339 ibi: si status relaxare nolit juramento Consiliarios, quo domino obligantur, mandatis sine clausula ad id compelli possunt, exceptis tamen arcanis, ad quæ relaxatio jure non extenditur, quod notatu dignum est. Unde & hodiernâ illâ formulâ, † *Wey Adelicher Ehr rind Treu* / vice juramenti usitata in Germania, Schurff. consil. 37. per tot. cent. 2. Coler. de process. execut. p. 1. c. 10. num. 250. & 289. Meichsn. rom. 4. decis. Cam. 1. num. 3. & decis. 12. num. 6. quâ nobiles & Dd. promoti jurare possunt, extat, Aleman. de jur. monet. consult. 8. part. quest. 2. pag. 689. quam formulam

formulam in iis negotiis, ubi iuramentum pro forma requiritur, non attendit illa consuetudine: cum Andr. Kauchib. *part. 2. quest. 2. num. 58.* Weseub. *in paratit. C. de iur. calum. num. 6.* Helfr. Ulric. Hunn. *resol. Treuil. vol. 1. disp. 21. quest. 4.* Söppen *part. 1. decis. 16. num. 11. 12.* in causa criminali vix sufficere arbitramur, prout quoque hodierno seculo, nobiles, strictè sic dictos, & rebus & bonis lapsos, & ad egestatem redactos, juxta vulgarem curiarum stylum etiam in causis civilibus iurare coguntur. Multò minus formula hac in re ardua & criminali iurisjurandi effectum sortietur: quanquam iuramentum & in illa formula receptum, iudicia parere non pro ambiguo habemus: cui par, vel fragilius iuramentum est, *Ich verpfliche mich an Endesstat!* Huno. *d. di. p. quest. 3.* Modest. Pult. *conf. 19 q. 2. num. 47. & seqq. vol. 2.* Rutgers. Ruland. *de comm. f. part. 2. lib. 2. c. 11. num. 31.* Everh. Speckhan. *quest. 4. num. 14. cent. 1.* Confer Speidel. *in not. iur. hist. pol. num. 51. verb. Endi pag. 16.* qua similique formula ne dum fœdera pangi posse ait Waremund. ab Erenberg. *lib. 2. num. 89.*

Rejicitur quoque formula, & ubi quis jurat, *Wen versust seiner heiligen Taufstüem* per osculum crucis, vel ossum alicujus sancti, multò debiliores formulæ, ubi quis per barbam, per oculos, manus, brachia jurat, uti Germanis consuetum antiquitus fuisse scribit Tacit. *de morib. German.* per capillos, per caput Principis, quemadmodum ipse Joseph. *Gen. 30.* hac formula utitur, per gemas, & quod idem esse ait Tertull. *in Apol. c. 32.* ac si per Demones iuraretur, quod tanto destabilius est, qui mos jurandi usq. ad Imp. Romanos perduravit, quod nobis perinde esse hunc videtur, inspecta scilicet intentione jurantium, ipsiq. gemarum nativa significatione, qua de re alibi. Jurare vero per Diabolum & propriè est, ut si quis, verbi gratia, dixerit: nisi te in uxorem duxero, Diabolus me abripiat, quas & similes execrationes non obligate promissorem. si neglecto parentum consensu juraverit juvenis, attest. Waremund ab Erenberg. *d. loc. pag. 32.* Sicq. in iudicio appellationis Dresdenb. prononciatum fuisse scribit, ab omni conveniens est, si per animam iuretur, qua de re idem est iudicium, Afm. *de exec. §. 1. c. 16.* Bald. *in c. c. f. 7. de jurejur.* per regulam citatam & communem, qua placuit, cum Jehova non sit, per quem iuretur, non esse per jurnum, cum pejeratur, Salvian. *Matth. lib. 4. de gubern. Des.* Ergo dicendum est, & iusjurandum in casu converso non fuisse validum, ab effectu enim ad causam arguitur, & per consequens etiam formulas ejusmodi non probationem, sed indicia generare pro subiecta materia, a potentia causæ enim effectus mensuratur, & causa debilis parit debile quoque effectum. Eberhard. *in Top.*

in loco ab eff.

CAPUT XCIX.
DE INDICIIS, QUAE EX CONFESSIONE
& relatione auriculari sacerdotum de-
promuntur.

SUMMARIUM.

1. Ad actus humanos perficiendos tria requiruntur.
2. An Sacerdos possit ea manifestare, quae sibi fuere sub confessione revelata?
3. Nedum Papa debet relevare secreta confessionis.
4. Necessitatis tempore laicus fungi potest Sacerdotis officio.
5. Nedum Sacerdos debet manifestare ea, quae non verit extra confessionem auricularem.
6. Distinctiones facere hac quaestio resolvitur.
7. Leges conatum delinquendi coercentes, ut plurimum sublati sunt.
8. Sacerdos in casu permissio secreta confessionis manifestans debet omni exceptione maior esse.
9. Quot testibus Praelati convincantur delicti?
10. An magis fuerint aliqui Pontificum?
11. Qua mala invehantur in Rempubl. religionis praeterea?
12. Furi praeconi, per jura juramenta non sunt deferenda.
13. Sacerdotes sine juramento non admittuntur ad testimonia.
14. Hodie loco libri Evangeliorum licet librum quemvis tangere, quoties in iudicio juratur.
15. Decisio quaestionis subjicitur.
16. Nedum Caesar rescribere potest, ut testis jurato fides habeatur.
17. Ecce jurat, ecce pejerat, quid importet.
18. Qui jurat se nolle pandere secreta, vel de super testificari, quid juris?
19. An perjurium incurrat, qui nullo jure cogente, secreta spargit?
20. Viri spontanea relatio indicium pariat?
21. Contra hominem secreta privati manifestantem competit injuriarum actio.

QUandoquidem ad actus humanos † perficiendos tria potissimum requiri, communiter placuerit ^{1.} voluntas ^{2.} potestas ^{3.} justitia, Menoch. *consil.* 75. n. 34. *consil.* Marpurg. 24. num. 148. vol. 1. Dn. Aleman. *de more et consil.* 8. q. 4. pag. 77. Wilhelm. Antonii *de rescript. morat. conclus.* 11. n. 2. dispi-
ciendum ante omnia est, utrumne sacerdos † pandere possit ea, quae sibi sub sigillo fidei in confessione fuere manifestata? Quod vulgo negatur, c. si sacerdos. ext. de off. ordin. Crot. de testib. part. 7. num. 173. Menoch. *de arb. jud. quest.* cas. 180. num. 21. & de praes. lib. 1. q. 89. num. 27. & seq. Francisc. Ponzini b. in tr. de lamiis, num. 72. sub fin. & n. seq. Petr. Peck. *de testam. conjug. lib. 1. c. 9. n. 5.* Virgil. Pingizet *quest.* 35. num. 1. & seqq. Cunrad. Harth in tr. de inquis. in caus. crim. leg. instit. cap. 10. num. 19. & seq. ibiq; Autor anonym. in notis. Andr. Gail. 1. observ. 100. Panorm. in c. dilect. num. 2. de except. prelat. Felin. in c. intimavit, 3. num. 6. de testibus, ubi tradunt, quod nedum ipse Papa † secreta confessionis debeat nec possit aperire. Ratio est, (dicente Gailio) quia ea non ut homo, sed ut Dei vicarius scire intelligitur, proinde interrogatus sine mendacio rectè

rectè respondet de sua ignorantia, nam ut homo & testis ignorat factum, super quo rogatur per textus, quos allegat, ut *c. omni. de poenit. & remiss. d. c. si sacerdos*, in quam sententiam Lutherus transiens, questionem hanc ita decidit in *rom. de colloqui. mens. c. 18*. Von der Weicht / *ibi*: Es ist mir nichts geberichet / sondern dem Herrn Christo / vnd weil es Christus heimlich helet / so soll ich es auch heimlich halten / darff es nicht sagen / ich habe es nicht gehört / hat Christus was gehört / so sage er es. *Hec ille*. Eadem Chrysost. *hom. 4. de Lazaro, l. 1. c. 18*: Qui pudescis & erubescis confiteri, cave enim homini dixeris, ne tibi opprober, neque enim conseruo confiteris, ut in publicum proferat, sed ei, qui dominus est, ei, qui medicus est, ostendis vulnera. Idem de publico, *l. 1. c. 8. ibi*: admonco te, ut assidue confiteare, neque enim te ad theatrum duco conseruorum, nec te cogo peccata tua hominibus enunciare, &c. & idem *hymn. 5. de incompr. Dei nat. ibi*: non te cogo hominibus peccata tua referre, repete coram Deo conscientiam tuam & explica, ostende Deo, medico, tua vulnera, dic ei, ut abeas sanus & mundus. Magister *sent. lib. 4. dist. 18*. Chrysostomum loqui, ait, de confessione soli Deo non sacerdoti facienda, quod improbat Sixtus Senens. *lib. 5. bibl. 5. annot. 176*. affirmans, Chrysostomum omnino loqui de confessione sacerdoti recitata, imò publica & theatri illa confessione, quæ furente populo fuit abrogata à Nectario Constant. Episcopo, inde quod sacerdotes pervenissent in odium populi, muliere publice confitente, quod sacerdos quispiam tunc temporis sese stuprasset, *Sozomen. lib. 5. trip. hist. cap. 35*. Cæterum illa adeo vera esse Doctores statuunt, ut nedum Laicus, cui necessitas instantis, morbi, periculi, vel conscientie sciencie tempore non nihil secreti fuit commissum, id pandere iure possit etiam testis productus, *c. sanctum dist. 4. gloss. in c. pastoralis. in verbo, preterquam, exi. de off. iud. ordin.* Quia, *ajunt*, necessitate ꝑ urgente laicus sacerdos 4
tis munere fungitur, *c. sanctum*, necessitas enim legem nescit, *c. si quis de confes. dist. 1. gloss. in l. 1. ff. de off. consul. & l. 10. in fine, verb. necessitatem, §. 2. ff. com. di. ord. & in l. 1. in fine, ff. de oper. liberi.* & quod lege non licet, necessitas facit licitum, *c. quasi non est, de R. 7*. Hinc illud pareatur necessitari, quam ne Dii quidem superant, *Liv. lib. 9* adde quod sacerdoti in tantum inhibeat, ut licet aliunde sciat reatum hominis, non tamen delictum manifestare debeat, ne iudicii sanguinolenti particeps fiat, *c. hi à quibus, 23. q. 8.* adeo, ut si sacerdoti ꝑ 5
Princeps literas minatorias prælegendas demonstrat in secreto, atq; dehinc capiat, minator, qui inlidatus erat principi, propter solam lectionis conscientiamque delicti incidat in irregularitatem prolixè, *Phil. Port. conf. 7. n. 30*.

Sed hæc aliisq; in contrarium adductis haud obstantibus, non est ambigendum, quin sacerdos ꝑ pro re nata pandere secreta confessionis possit 6
imò teneatur? distinguendum vero hic est, utrum flagitium jam commissum sit, an vero committi demum velit? deinde quale delictum proponatur com-

missum, quantum refert vel committendum & quis illud, quomodo referat sacerdos?

Flagitium commissum quantum refert, celari id debet, quousq; Deus id celatum voluerit, Innoc. in c. omnis, ext. de remiss. & pœn. Menoch. de arbit. jud. lib. 2. cas. 170. Committendum confitenti dissuadere sacerdos debet, ipsumque à communione arcere † quousque conatus revocârit, tenetur potestq; salvo sacerdotio eum, cui malū paratur, admonere, ut præcaveat sibi, quoniam affectus & conatus delinquendi plerumque impuniti existant latè, Roiz. in decis. Lituan. decis. 3. Joan. Borcholt. de feud. c. 8. num. 93. Petr. de Ravennate tit. 53. lib. 2. feud. §. homicidium, quamquam Schenck Baro de feud. tit. 24. 2. feud. §. homicid. porrò. l. 1. l. 15. ad L. Cornel. de Sicar. haud abrogandas nec abrogatas esse, seriò scribit, ll. illas, constitutiones sacratissimas appellitans, & quæ sine manifestâ corruptela & injuria tolli nequeant, &c.

Porrò qualitas delicti sic consideranda est, scilicet utrum delictum cernat expeditionem rei privatæ vel publicæ? Si privatorum respicit incommoda, suntque crimina in numero delictorum non exceptorum, res expedita & modo definita est, si publicum attingit nocumentum, ut sunt læsæ majestatis, conspirationis, seditionis, delicta, quæ ne iterentur, conducit ex omni asse, ut sacerdos nominet maleficum, nec confessionem prorsus reticeat, Dec. in c. cum ab homine, ext. de judic. & in d. c. omnis. de pœnitent. præterea sacerdotem † referentem quod attinet, is omni exceptione major esse debet, neque enim referenti credimus, nisi de relato constet, authent. si quis, C. de edendo, Gerd. de cont. & com. stipul. pag. 34. quamquam vero sacerdos regulariter vitæ præsumatur integritatis, adeò ut sacerdoti testi plus tribuatur fidei, quàm laico, imò clericus criminis reus, non nisi testibus pluribus convincatur, uti 9 de Cardinale receptum esse apparet, quod non nisi 72. † præsul 70. Diaconus Cardinalis 26. Subdiaconus Cardinalis, acolita, exorcista, lector ostiarius &c. ad minimum, fidei integræ testibus vincantur. Nepos de Monte Alban. in tr. de test. nu. 99. pag. (mibi) 8. non tamen dubium est, quin clerici delicti alicujus rei vel insigniter diffamati relatio nihil probet, qui ut homines, a quæ ac laici, diabolo instigante, labi, errare, & peccare possunt, prout hoc perperuis experientiæ exemplis, quæ odiosa sunt referre, demonstrari potest.

10 Referuntur passim Papæ † 22. qui magi fuerint, Benno, Platina 7. magos, Bodinus duos saltē fuisse Papas, nec dum Sylvestrū Magiæ studio, sed Roberti Regis Galliæ interpositione pervenisse ad pontificatum, contēdit, de dem. l. 3. c. 3. scribit ibidem pœnituisse tamen Pontificē scientiæ hujus diabolicæ, jam moribundum, atque præcepisse, ut lingua sibi præcideretur, dextraq; quâ Satanæ sacrificasset, amputaretur. Hæc ille. Christian de Peg. in lib. de anticbr. pag. (mibi) 32. idem affirmat, & addit Gregor. 8. hostiam quâ incantavit, respondere amplius nolentem, igni cremasse, Bodin. in lib. de demon. cap. 8. meminit cle-

clericorum Suevæ, regni Neapolitani, degentium, asinum, quo insigniter incantare soliti erant, hostis consecratis cibantium, & quæ alia hic recensere possent, de quorundam clericorum vitis, quæ nemo non ignorat? Unde comi illi immensi, incomparabilis J. Cti Johannis Wolffi, referti, & ex scriptis ipsorum Pontificiorum deprompti extant. Nihil de clericis aliis adferam, ut de Joanne Trithemio Abbate Spanheimensi & præfule in *Mundus. Nihil* mago, Joanne Teutonico, ariolo, Alberto Magno, Mago insigni, qui tandem monachus factus, Cæsari & Principibus sæpè venusta fecit spectacula, unde & singulari fendo dotatus à Cæsare Idem Wolff. *tom. 2. lect. mem. pag. mibi 925.* Sane ecquis turbato hoc seculo non videt, non palpat? quicquid mali serpit, belli nudiq; jam flagrat, id putum putum iis adscribendum, qui docent simplicitates, religionis prætextu, nescio quidvis licere, satius esse hoc prætextu acquirere regna, quam bellis, quæ modò sæ strenuè juxta geruntur:

Tantum religio, potuit suadere malorum.

Sæpè videmus accidere, ut cum Pontificatus à vehementioris hominis ingenio administratur, omnibus semper sit formidabilis: cum in facienda injuria impunitas & licentia in declinanda, religio tueatur, & sic ingentia mala in Rempublicam invehant, ait Mich. Brut. Florent. *lib. 7. hist. Florent.* In his opibus & regnis, obtendo religionem: obsequor odio meo, & prætexo jus Ecclesiæ, ait Eras. in *Chil. 4. cent. 1. pag. 867.* Idem *pag. anteced. d. loc.* Quod si studemus imperio propagando, si inhiamus aliorum opibus, cur rei tam prophæta Christi titulum præteximus. Vide prolixius hæc tractata in *part. 2. de vider. ambitu.* Cum enim bella hodierna, vel è stultitia vel malitia nascuntur, sicut maxime:

Religio peperit scelerosa atq; impia facta.

Non tam facta novo cultu, quam sæpius olim.

Nam Sophocles in *Oedipo Colon.* tragicus insignis, vel princeps Cothurni tragici, ut eandem appellat Plin. *lib. 7. natural. hist. vir doctissimus*, & Poëta divinus, teste Cicetone in *5. de divinat.* & in Catone Majore, ubi describit, qualiter à filiis, in judicium vocatus sit, quasi dum nimium incumberet rei literariæ, rem domesticam negligere videretur, à Winshem. politicos gnatus appellatus in *proom. Philocte. pag. (mibi) 118.* & *pag. 249. in Oedip. Colon.* idem conueniunt, nedum Deos (clericos seu sacrificulos sui seculi alloquens, inquit) colere vos dicitis Deos:

Negligatis sed existimatis

Ipsos respicere prius homines,

Et impiis quoq; videre, neq; adhuc quemquam

Impiorum penam divinam effugisse

Prætexunt igitur Deorum, ne de forma felicem

Athena-

Athenarum urbem, auxilium ferens ad implenda facta,
 Sed quemadmodum supplicem accepisti, fide data
 Serva me ac tuere, neq. hoc caput
 Erumnis oppressum aspiciens, contumelia afficias:
 Venio enim sacer, & pius, & afferens
 Emolumenta civibus hisce: cum Dominus
 Aderit, qui hujus terre Princeps est.
 Ille omnia ex me audiet, & cognoscer,
 Interea ne quaeso in me se vias.

- 11 Quā Clericorum sēvitiā grassante, tanta omnium malorum † loca
 hinc tot subditorum undique afflictiones, exilia, eviscerationes rei familia-
 ris, familiarium nobilium interitus, desperationes & ipsi tandem ad gehem-
 nam transitus, luget inde Germania, lamentatur, Polonia, Dania, Bohemia,
 Ungaria plorat, demum Italia, vide Waremund. ab Erenberg. *de fœderib. p. 1.*
cap. 1. num. 44. Erasmus *de laud. stult. pag. (mibi) 68. ibi:* quasi verò ulli sint ho-
 stes Ecclesiæ ipsius perniciosiores, quam impii PP. qui & silentio Christum
 sinunt abolescere, & questuariis legibus alligant, coactis interpretationibus
 adulterant, & in pestilente vita jugulant. Idem Erasmus *in quer. pacis, ibi:* quò
 minus mirum, si Martem spitant, quos Mars genuit, & quo malum sit insa-
 nabilius, tantam impietatem pietatis specie prætexunt. Et paulò pòst: Ibi
 quid hoc monstrum? Pugnat crux cum cruce, &c. & *in d. Chiliade, in prov. dulce*
bellum inexpertis, &c.

- Quæ cum ita sint, nulla juris ratio dicitur, Clericos indistinctè quos-
 vis ad relationem confessionis auricularis admittendos, hinc illud: Impos-
 12 sitori, † perjurio, vel furi deferendum non sit, Waremund. ab Erenberg. *p. 2.*
de fœd. cap. 1. num. 44. cum primis quod in genere testimonium Clericorum
 contra Laicos in causâ criminali rejiciatur, *cap. testimonium, ubi Archidiaconus.*
num. 3. & Abbas in cap. cetero, extr. de testib. Alex. conf. 65. num. 7. lib. 2. Farinac.
lib. 2. tit. 6. quest. 61. num. 61. ubi opinatur, quod Clerici depositio nedum in-
 dicium pariat, &c.

- 13 Deniq; dixi, attendendum esse, qualiter Sacerdos † de confessione sibi
 facta deponat, scilicet an jurato, nec ne? Cùm enim jure expeditum sit, indi-
 cia non minus, ut facta alia, in judicium deducta probanda esse, *d. auth. si quis,*
C. de edendo, Probatio verò non nisi instrumentis vel testibus juratis expedia-
 tur, *tot. tit. ff. de probat.* consequens est, Sacerdotem jurejurando confirmare
 relationem teneri, quoniam injurato nunquam credatur testi, etiamsi ma-
 gna præfulgeat dignitate, *Crot. de test. num. 227.* prout de Sacerdotibus, ne ad
 testimonia sine juramento admittantur, expressè deoditur, *c. & nuper, extr. de*
testib. ibi: respondemus, quòd nullius testimonio, quantumcunq; religiosus
 existat, nisi juratus deposuerit, in alterius præjudicium debeat credi, & *glos.*
in cap.

in cap. olim, in verb. quorundam juramento in iudiciis credatur, Felin. in c. tuis, ext. de testib. qui saltem hanc prerogativam habent. ut quandocumq; jurant, SS. Evangelia haud tangere cogantur, sed iis propositis, pectori imponant dextram, *ant. sed. index, C. de Episc. & Cler.* quemadmodum hodie loco libri ¶ Evangeliorum. quemlibet librum alium tangere licet. Waremund. ab E- 14 renberg. p. 2. de fide. l. n. 155.

Quibus sic praesuppositis facimus hanc conclusionem, quod sacerdos in passibus licitis secreta confessionis pandens indicium quaestionis suppeditet forte & validum, concurrente quali quali indicio, per vulgaria: quod nulum indicium per se solum quaestionem pariat, nisi ¶ quando testis unus 15 de delicto immediate deponit: neque obstat, quod Jason. in l. admonendi, lect. 2. num. 19. scribit, nempe depositionem religiosi non juratam facere aliquam praesumptionem, Mascard. de probat. lib. 3. concl. 1362. num. 18. ubi similiter statuit, quod testes non jurati, siquidem vici graves sint, coadjuvent & stabiliant alias probationes. Resp. 1. DD. hosce loqui contra manifesta jura modo adducta 2. differunt praesumptio & indicia, Angel. Aretin. de malef. cap. 1. 3. ajunt Dd. citati, depositionem juratam praestare saltem ad formandam inquisitionem generalem, vel conscientiam iudicis, ut loquitur Jason, hic de iudiciis, quaestionem generantibus agitur, quae diversa sunt, Farin. lib. 1. consil. crim. 10. nu. 17. Felin. in c. quin verisimile. de praes. Bos. de indic. col. 1. & 2. ubi docet, quod doct. praesumptiones demum indicium patiant, unde quoque nihil inferat, hinc est, quod quamquam statutum aliquod dicat credendam esse testi non jurato, id prorsus non valeat, Felin. in c. tuis. de testib. nec aliter explicandum sit, quam lex scripta sonat, Bald. in l. ejus, num. 3. ext. de testib. Bart. in l. Theopompus, ff. de dote preleg. Farin. de testib. 3. quaest. 74. nu. 70. adeo quod nedum Papa, nec Imperator ¶ vigore plenarie potestatis rescribere jure que- 16 ant testi sine juramento credendum, Franc. Ripa in d. l. admonendi, n. 194. ff. de jurejur. Crot. de testib. num. 229. ubi tamen iudex discretus arbitrabitur, ne etiam quovis, quod partim modo attingimus, ad juramenti praestationem admittat, cum omnis generalitas ad subjectum suum restringenda sit, Eberh. in rop. in loco. a subjecta mater. cavere quippe, quantumcunq; viribus licet consequi, oportet a iuratione temeraria, nec provocare hominem ultro ad juramenta: hinc illud: Ecce jurat, ¶ ecce pejerat, ecce perit, Warem. ab Eren- 17 berg. c. 1. p. 2. de fide. num. 144. quod ipsum vero ad juramenta temeraria & extrajudicialia haud extendendum, ut si quis jurasset, non relevare secreta sibi commissa, etenim praesuppositis iis, quae diximus, non dubium est, ne sacerdos quoque testificari hoc in casu etiam sine perjurii reatu possit, ac teneatur manifestare, quorum rei publice interest, ne celentur, ita Dd. communiter tenet, testatur Gail. in observ. 100. num. 4. quia, inquit, hoc ipso quod non servat juramentum, praesumitur peccati poenituisse, quod juramento temerario com- misit,

M m m

misit,

- 18 misit, idem de eo receptum esse constat, nolle se ferre testimonium, † jurante, qui nihilominus jurare, & veritatem dicere cogitur, cum iuramentum hoc videatur bonis contrariari moribus. Ergo non obligatoriu. *arg. c. peruenit. clem. 1. de testib. Gail. d. loc. num. 3.* cui simile est, quando quis per diabolum jurat, ducturum se virginem aliquam in uxorem, quâ de re prolixius *cap. praecedenti in fin.* Cæterum extra ealum † necessitatis, quam dicendi testimonii ratio infert, jurans, non manifestare secreta, pandens illa nullo jure cogente contravenit juramento & perjurium incurrit, *Gail. d. loc.* qui male ad probandum hoc theorema juris allegat § *fin. c. fin. post. lib. 2. feud. de pace Constantiæ* (qua effectum constitutione, ut rota Italia jam vix recognoscat superiorem, quod conqueritur *Bart. in l. 7 ff. de pub. jud. Nicol. de Ubald. in tr. de success. ab intestat. part. 1. n. 82 & 83.*) nempe, quod nihil ad rem facere constat.
- 20 Sed utrum relatio † delicti a laico cuius secretis relevatum erat, facta indicium pariat? Resp. juxta prædicta, ut si laicus, homo integer omniq̃ue exceptione major appareat, juratoq̃ue relationem fecerit, famâ concurrente indicium quæstioni pareatur, habetur enim hæc propalatio confessionis extrajudicialis vice, quæ indicium procul dubio suggerit, per notissima: quemadmodum respectu delictorum exceptorum, quoad relevanda ea, idem de laico, quod de clerico statuimus, judicium est, aliàs contra hominem † nefarie & improbè secreta pandentem, actio injuriarum atq; in factum datur, nonnunquam quoq; falsi tenetur manifestator, *l. 41. ff. ad L. Aquil. l. 1. §. is qui. ff. ad L. Corneli. de fal.*

CAPUT C.

DE INDICIIS, QUÆ EX RELATIONE IUDICIS,
qui de maleficio, quod ipsemet perpetrari viderit,
oriuntur.

SUMMARI A.

1. Relatio iudicis de maleficio quid operetur?
2. Iudex ex visione formæ suam potest inquisitionem.
3. Inducta ad unum effectum non debent operari contrarium.
4. Aliter loqui, quam scias, mendacium est.
5. Media non debent esse fini contraria, ad quem diriguntur.
6. Notorii non allegati iudex habere debet rationem.
7. Iudex potius contra jus scriptum, quam conscientiam agat.
8. Iussum naturale & legale qualiter differant?
9. Iudici non parti probandum est, quomodo id accipiendum?
10. Secundum conscientiam judicare quid propriè sit?
11. Indicium Farinacci hæc de re elegans.
12. Testis sponte sese offerens ad testimonium dicendum, suspectus est.
13. Quomodo illa regula sit intelligenda: quod iudex unâ, & testis esse nequeat?
14. Præctica traditur, quâ iudex in huiusmodi facti quæstione procedat.
15. Falso.

³ exemplo Pontii Pilati, qui si Judæorum (crucifige) non attendisset, rectè judicasset in foro conscientiae. Quapropter † Bald. *in l. fin. C. de pœn. jud. male* 7 *jud.* Judicem (ait) oportere eo intendere, ut conscientiam liberet, etiam contra justitiam scriptam.

8 4. Justum naturale † prævalet legali. *l. 8. §. si quis, ff. de bon. poss. contra tabul. §. 2. Instit. de jur. nat. gent. & civil. l. 8. C. de judic.* Wilhelm. Antonii de *rescript. morator. conclus. 49. num. 227.* Sed justum naturale est, quod juxta rei veritatem æstimatur, indeq; deciditur justum legale, secundum acta, quæ legaliter solummodò præstant. Ergo.

9 5. Judici † probandum est, non adversario, cui nunquam satisfiet, *l. 12. ff. de probat.* Sed quod verum novit judex, omnem probandi materiam superat, *l. minor, ff. de minor. cap. dilecto, de appellat.* Quocirca, si dicamus, non tenere judicem sequi conscientiam, sed litigia & acta, quæ sæpenumero falsa & calumniosa sunt, in recessu nihil aliud statuemus, quàm judici haud probandum, sed satius esse, quoties actori ad importunam sollicitationem deferatur
10 & malitia impertinens quandoq; exhibeatur. Atq; hinc est, † quod judex juxta suam religionem, secundum quod sibi visum fuerit, *l. 29. ff. de jud. ex animi sui sententia, l. 3. ff. de testib. juxta arbitrium; l. 1. §. 1. ff. ad SCtum. Turpill. l. 15. ff. ad municipal.* secundum motus æquitati naturali consentaneos, judicare jubeatur, *l. quod Ephefi, ff. de eo quod cert. loc.* quæ & alia nihil aliud volūt & exigunt, quam jus dicentem conscientiam arte æqui & boni instructam sequi oportere, eoq; respicere cum primis, ne veritas naturæ umbris & imaginib. adum-
11 bretur, *l. 23. ff. de lib. & posthum. videatur Farinac. † in tract. crim. lib. 1. tit. 5. quæst. 52. pag. mihi 807. & lib. 2. de testib. tit. 6. q. 6. num. 90.* ubi pronunciat, judicem hoc casu, à superiori vel pari quoque magistratu, ut juramentum sibi deferatur, postulare debere, ut decernat, quantum sibi de veritate contra acta constet.

12 Neque præterea hic adversatur: ¹ Quod testis † sponte se offerentis depositio sit suspecta, quæ de re supra cap. 98. nec non ² Quod judex & testis & magistratus vices unà sustinere nequeat, *l. quisquis, C. de postuland. cap. 14.*
13 9. 4. Resp. 1. quod regula † illa locum non habeat in materia, ubi de peccato vitando agitur, Felin. *cap. 2. num. 23. de testib.* Marfil. *sing. 140.* Mascard. *de prob. 3. concl. 135. num. 65.* atq; peccatum mortale foret, contra conscientiam hominem immerentem occidere, adversus 5. præceptum Decalogi: Non occides,
14 Farinac. *de testib. quæst. 80. lib. 3. num. 19.* Resp. ² Quod ut omnis † evitetur suspicio, eligendos esse arbitros, qui adjungantur judici, si Assessores non habuerit, nō aliter, ac si in causa recusationis procederetur, existimarim quoque, judicem discretum, cui hæc facti quæstio incidat, ultrò resignaturum, neque sine autoritate Collegarum quicquam definiturum esse: deinde respiciendum est, an judicis scientia actis & probatis repugnans, liberationem vel condemna-

demnationem rei concernat, si liberationem, res extra dubium est, quin iudicis depositio ex omni assensu sit, quoniam favore & innocentie & defensionis, multa extra ordinem recepta sunt, atque in hoc passu testes alias omnino inhabiles admittantur, vide Farinac. lib. 2. de app. cont. test. tit. 6. quest. 72. num. 10. & seqq.

Ergo hoc in casu iudex nihilominus iudex manet, qui officio suo exutus, iam inhabilis dici nequeat, cum quod ratio affectionis hoc ipso videatur sublata, nullitasque processus subtrahenda, inde aboleatur, Salycet. in l. ne in arbitris, num. 1. C. de recept. arb. Albert. de Malett. de testib. cap. 4. nu. 35. Campeg. de test. reg. 60. Corn. conf. 13. num. 4. lib. 1. Craver. conf. 48. Menoch. l. lib. de arb. iud. quest. quest. 71. num. 6. ubi unanimes statuunt, ut siquidem iudex super affectione sua iuret, deponatque coram alio, testimonium ejus recipiatur, tamen in genere iure constitutum sit, ne iudex testem agat in causa, de qua iudicavit iam finita, officio suo resignans, Spec. de test. §. 1. vers. item, Farinac. lib. 2. tit. 6. quest. 60. nu. 92. Porro condemnationem rei, respiciente iudicis scientia, ut quia testes sine dolo exculparunt reum, quem iudex conscius non dubitat, dicendum paulo aliter videbitur, idque propter iura in genere loquentia, nempe ne iudex contra acta attesteretur, unaque & testem & iudicem agat 16 Felin. in cap. cum a nobis, num. 10. de testib. Specul. de test. §. 1. nu. 74. hoc ipsum ad assessores quoque extendentes, §. 1. num. 74. cap. statutum, & ibi gloss. 2. quest. 6.

Sed hæc utrumque sese habent, questionis propositæ scopus est de affectione iudicis, utrum ea plus, quam indicia pariat? quod negamus: siue iudicem ut iudicem, & virum egregium, siue ut hominem privatum consideremus, res in idem recidit, cum utrobique par sit ratio, neque iudex, & ut iudex 17 testari potest, quod personæ alterius, extra iudicem, officium separatum, adeoque distinctum manet, ut nulla ratione unâ constare possit quo ad idem, secundum idem, & eodem tempore, uti Philosophus loquitur, prius comprobant & sequuntur, Specul. de test. §. 1. num. 76. Campeg. de testib. reg. 60. Abbas Felin. & Anton. de Buttr. in c. cum a nobis, extra de testib. Farin. de opposit. cont. personas test. lib. 2. tit. 6. quest. 60. ibi: sicut unus testis non plenè probat, ita etiam nec plenè probat unus iudex, &c. num. 149. ratione ex cc. antecedentibus huc repetenda, quod nulli nedum Cardinali, in iudicio credatur in iurato, c. in nomine domini, c. licet, c. ex quodam, de testib. Felin. in c. eius, ext. cod. Joan. Bapt. Asin. de execut. §. 8. cap. 104. & in Lancellot. de offic. prætor. in caus. civ. rubr. personas testium aggrediendo, num. 77. vers. clericus, & num. 78. Autor notat. marginal. auff das publicirte votum absolutorium, in causa Keyß. Fiscalu vnd Hesseu Darmstadt contra Jsenburg Büdingen / num. 39. p. 26. & seq. & licet posterioris respectu, Paul. de Castr. in l. quicumque, Cod. de serv. fugit, in fin. propter l. 2. §. absens, ff. si ex noxal. caus. agat. & alii cum secuti arbitrentur,

erentur, testis privati attestationem plenè probare, quoties de facto proptio vel alieno, quod vidit ipsemet geri, deponat, id tamen non *ἀπὸ τοῦ* sed *ἐκ τοῦ* ut loquuntur, explicari decet, scilicet ut in terminis, ubi plenè probat. Probat verò plenè testis unicus in puncto indiciorum, quando de delicto immediate deponit, quo sensu quoque *d. l. 2. §. absens. si ex noxal. caus. agat.* accipienda, Ceph. *consil. 434. num. 37. lib. 3.* jure quippe tralatitium est, locutionem generalem restringendam esse ad aptitudinem suam, & subjectam materiam, Eberhard. *in top. in loc. à subject. materiâ*, Wilhelm. Antonii *de re script. morat. conclus. 15. num. 23.* Nec refert, quod vulgò opponitur, judicem juxta id, quod sibi visum fuerit, judicare *† oportere. l. 29. ff. de jud.* item ex animi sententia, *l. 3. ff. de testib.* juxta arbitrium, *l. 1. §. 1. ff. ad SCtum Turpill. l. 15. ff. ad municip.* judicandum esse, inde nimis large concluditur hoc, Ergo judex indistinctè ac sine his, quæ modò exegimus, requisitis, judicabit juxta conscientiam, quibus admissis demum juxta id, quod sibi videtur æquius, ex animi sententia, & juxta rectam arbitrii sui normam judicabit: Neque obstat, Salomonis regis omnium sapientissimi quoque exemplum, *2. Reg. 2.* quod misterii plenum & singulare, non ad consequentias producendum est, *l. 16. ff. de ll.*
 20 & licet Pontius Pilatus, *† ut sacra prophanis misceamus*, contra conscientiam condemnaverit filium Dei, longè rectius facturus, siquidem clamorem accusantium non attendisset, ad quem innocens occidi non debet, *l. decurionum, C. de pæn.* ubi glossa Pilatum verbis expressis reprehendit, Tiraquell. *de pæn. causa 46.* nec tamen inde quicquam probè inferitur, fatemur omnes, Pilatum processisse plusquam turpiter & iniquissimè, qui cum manus lavisset casum ancipitem non retulerit senatui, nec Tiberio Imperatori Romano, vel præsidi provinciæ vicinæ judicandi partes non commiserit, & quæ alia argumenta ejusdem farinae congeffit Vent. de Valent. *in parth. litig. lib. 2. c. 8.*

CAPUT CI.

DE INDICIIS, QUÆ EX TRISTITIA
depromuntur.

SUMMARIUM.

- | | |
|--|---|
| 1. Qualiter ex tristitia formetur indicium? | 6. Quibus argumentis demonstretur verum vel fictum delirium? |
| 2. Supplicia non tolluntur furore interveniente. | 7. In delictis exceptis nemo excusatur, nec poena tollitur delirantium. |
| 3. Quid si tristitia degeneravit in mentis exilium? | 8. Reos tristiores Sathan ut plurimum solet tentare. |
| 4. Quid de confessione mente capti judicandum? | 9. Reos tristes Sathan obsidere quando solitus sit? |
| 5. Qua potissimum attendenda sint hac in re quoad indicium fundanda? | 10. An relatio vel criminatio potius obsessorum |

ferum indicia pariat quæstioni?

11. Quid de delictis obsessum sit iudicari-
daret.

12. Quia damna refarcit ab obsessu data?

13. Qui suggerunt obsessis, insipientes su-
riosi ad malitiam, seris succeduntur.

14. Quomodo Deus saepe eludat Sathanam
ni nocere possit?

15. Quibus signis colligatur diaboli adven-
tus, hominem obsessum.

16. Unde concludi possit, Aliquem revera
ab immundo spiritu obsessum esse.

17. Saepè pueri obsidentur.

18. Venefica non raro quoque obsidentur à
dæmone.

Ceterum inter indicia generalia sese offert indicium tristitiæ, † Petr. Re-
bus in *trall. concord. pag. 740.* hinc Plin. *lib. 11. maleficiorum tristitia*
iudex, torpens passio vel penitentia sceleris, tristitia illa tetra est ex mentis
cogitatione promanans, quæ dirum nobis conjunctum ponderamus, aver-
samur, Joan. de Pined. in *Job. cap. 26. vers. 17. vide part. 2. c. 3. de indic. blasphem.*
num. 55. 54. Degenerat hæc passio sæpenumero in turbatum mētis affectum,
eumque melancholicum & turbatum phantasiam, quæ nonnunquam men-
tis exilium, & dira alia sibi accersit. Si mentis alienationem inducit tristitia,
considerandum est, quid qualenam præcessit illos affectus, utrum ante mœ-
sticiam illam nata, & quænam indicia? an ante vel post inquisitionem vel ca-
pturam, animi mœror & tortura ejusmodi suborta fuerit? Si ante captum
delirium indicia alia fuerint contra reum reperta, ea durant nec evacuantur
superveniente hoc affectu, non minus ac supplicia reo in furorem † labente, 2
suspenduntur quidem, at minimè tolluntur, Bald. in *l. humanitatis, C. de im-
p. b. & aliu. sub. tit. Bart. in l. congrui, 13. ff. de off. presid.* quinimò indicia illa
stabiliantur mœrore insolito & angore conscientia, neque hic tristitia men-
tis † alienationem antecedens confundenda erit cum affectu hoc deprava- 3
to, quoad thema propositum, tristitia inconsumpta augeri indicia dicimus, non
furore quem sati infelicitas excusat, *l. 14. ff. eodem.*

At quid si laborans hoc affectu adversus seipsum fateatur nonnihil cri-
minis, quod sanæ mentis utique haud fecisset? Respondeo indicia hinc nasci,
quoties concurrunt indicia, quæ coadjuvant dicta eorum, sive antecedant
sive subsequantur inquisitionem, quamquam enim mente depravatâ actus † 4
quid loquatur nesciat, & pro mortuo habeatur. Jason. & Dd. in *l. 2. C. qui test.*
fac. poss. non desunt tamen rationes, cur acta dictavè delirantium haud pro-
sus aspernabimur, idque tantò magis, quod infantes & fatui de sese citius so-
leant confiteri quam adulti & prudentes. At minoris relatio indicium sug-
gerit vide *supra cap. 18.* adde quæ adducit Ludov. Carer. in *præf. crim. pag. mi-*
bi 164. Antequam advertendum † vero hic est, an reus dementia tristiti correptus eo
tempore quo confitetur adversus sese, habuerit intervalla amentia, imò an
tunc etiam potius quo de se nonnihil loquitur, de vitæ suæ vitiis vel virtutibus
discurrens, admodum inordinata & incongrua dixerit nec ne? Si congrua &
ordinata rationi nonnulla dixerit ea intermiscens, vel præmittens quoad cæ-
tera,

tera, non videbitur confessio ejusmodi ex omni parte vana & elusoria, secus si planè abominanda, irrationabilia, eodem tempore & momento adduxerit, elocutus fuerit: quæ potius bestiarum quam hominis voces sunt æstimandæ, Alphonf. Tostat. in *Matth. 8. q. 119.* vide Joan. Grivell. in *decis. Senat. Dolan. decis. 33. n. 27.* ubi dicit: meminisse se, dementem ¶ cum plures pulsasset gladio, pepercisse liberis sibi obvia venientibus, nec pepercisse judicem fatuo nequam, qui si intervalla non habuisset, & omninò non delirasset, procul dubio æquè in liberos, uti in peregrinos sævisset. At quia actus ¶ ille congruus, & rationi humanæ conveniens erat, non absolutum fuisse reum. Quin quod simulates dementiam, idcirco de sese confiteantur delicta, quod judex credat ac inducatur in hanc sententiam, quasi revera desipiant, non decipiant, qui tamen id agunt, ut confundant judicem, illudant tribunal, demententur vulgum, existimantem vix fore, ut non nisi insipidus adversus seipsum dira confiteatur, cum nemo sanæ mentis ultrò præsumatur confiteri velle, vel allegare turpitudinem propriam, quam quisq; quousq; par & possibile, solet occultare, Specul. de actore, §. expend. num. 55. per cap. dilectes, de donat. cap. cum super, ext. de concess. præbend.

Annotandum autem est, simulationes ejusmodi in delictis exceptis tantò minus prodesse reo, quantò majus delictum est, fingere id, quod non est, vel quod est malitiosè depravare, obnubilare, vide omninò *suprà cap. 15.* Hinc demens sive simulet illum affectum, sive non, siquidem parentes occiderit, Cæsari, Patriæ insidiatus fuerit, proditione, Sodomiam exercuerit, ultimo supplicio afficiatur, Joan. Grivell. in *decis. Dolan. d. loc. suprà cap. 28.* Diximus tristitiam multa parere dira, quæ verba hanc sententiam habet, eoq; alludunt, quod scribit Euseb. *adversus Theologiam gentium, lib. 4. cap. 12.* Scilicet 8 accidere sæpenumerò, ut impurus ¶ Dæmon uti per cibum & potum, sic per tristitiam sese insinuet corporibus hominum, eaq; obsideat.

9 Ubi non inconvenienter queri potest, ut siquidè obsessus ¶ fateatur de sese crimen, exinde indicia sint jure formanda, & quid de maleficiis & damnis ab obsessis patratiss illatis judicandum sit? 1. Quoad indicia respondemus, 10 nulla exoriri argumenta ¶ delictorum ex calumniosa obsessorum relatione sive contra seipfos, sive alios retulerint crimina. Est equidem Satan mendax, & pater mendaciorum, inimicus & hostis capitalis humani generis, leo rugiens, quærens, quem devoret, vide *cap. 29. in fine*, at inimici capitalis relatio nihil efficit, præstat nec probat. Farinac. prolixè de testibus, quæst. 53. num. 35. Mascard. de probat. lib. 2. concl. 857. Wilhelm. Antonii in claus. ad resp. Theod. Reinkingf in process. contra sag. null. instit. quæst. 2. num. 257. Ergò.

2. Maleficia obsessorum quantum attinet, ea quoque impunita manent non secus, ut furiosorum, Grivell. in *decis. Dolan. d. loc. pag. 107. 108.* non vana est, nec inepta distinctio Alphonfi Tostati in *tom. 8. super Matth. q. 114.* quem

quem admirandum scientie vas vocat Joan. de Pineda in *Job. tom. 2.* aut inquit, delicta & committuntur ab obsessis propria ipsorum voluntate, & Dæmone ita ad id, nihil præter suggestionem conferente, ea crimina ipsis obsessis, & non Dæmoni obsidenti imputantur, nec minus eorum venia danda est, quam que fiunt ab iis, qui nullas Dæmonum infestationes patiuntur: aut patrantur flagitia nimis admodum laxiente & furente Diabolo, ea non ab obsessis, sed Dæmonibus propriè fieri existimabantur, quare miseris obsessis ea haud imputantur, sed infelicibus Dæmonibus, Alphons. Tostat. d. loc. Grivell in decis. *Dolan decis. 1. num. 10.*

3. Quod spectat ad damna & ab obsessis illata, ea quoque fato potius quam noxæ adscribuntur, cum primis distinctione modo dicta hic admittitur. Et quia furiosis similes sunt obsessi, si nō atrociori & violentiori aguntur motu, placuit ut quæ de illis hinc inde jure obtineat, eadē etiam quoad hos merito obtinere debeant. Cum parium idem sit judicium l. 32. ff. ad L. Aquil. De furiosis autem dicitur, ut quoties damnum injuria dederint, id rescire teneantur parentes, consanguinei & familiares furiosorum, l. 14. ff. de off. Presid. Ergo idem de damno ab obsessis dato, judicandum est. Planè quam grande nefas incitare obsessos vel furiosos ad damna inferenda, æquè detestandum & pœnis coercendum gravioribus, siquidem suggestionē & pravorum hominum coguntur maledicere, injuriis afficere, calumniari homines frugi & honestos, illi enim instar ipsorum sunt Dæmonum, qui quod ipsi præstare nequeunt, Deo & prohibente, oblique per organa efficiunt, & suavi cum sublimatione nihilominus operantur, Deo sæpè Satanam eludente, quando illius facultatem ligat & in medio impetu à nocendi libidine revocat, non secus uti passer laxiori filo alligatus, volare tentans spe eluditur, & medio volatu impeditur. Joan. de Pineda in *Job. cap. 40. vers. 20. tom. 2. pag. 1126.*

De signis & inceptis & prædem incogniti vel observati tutoris diximus, 15 part. 2. hujus nostri operis, cap. de homicid. casuali.

Signa, quibus Diabolus tristissimum suum adventum obsidendis prænunciat, à Theologis recenseri solent hæc:

1. Horribilis aspectus Dæmonis, quo spiritus obsidendorum turbat, nam paulo antequam in corpus eorum ingreditur, apparet eis vel in forma cadaveris humani defuncti, vel nigricantis, & hirci, interdum quoque obsessi, se spiritum in specie carnis aut nigri Aethiopis vidisse asserant.

2. Inositus sonus, interdum enim ventro horribili strepitu & tumultu grandi, qui vix alibi, quam eo in loco, ubi sunt obsidendi, adventum suum prodit.

3. Molestia, quam adfert obsidendo, quem vel cædit, in terram dejicit, hostiliter tractat & affligit, futurorum cruciatuum quasi prodromum præmittens.

Nam

4. Somnia

4. Somnia tristitia, quibus obsidendis videatur, sese Dæmonibus agitari, vexari, pulsari, quæ plagæ post ingressum Dæmonis, ipsis nimis verè contingunt.

- 16 Porro quibus signis † certò appareat, aliquem à Diabolo obsessum, vel motu aliquo alio horrendo & depravato agitari? vide Dn. Balduinum, Præceptorem nostrum Witebergæ aliquando *in cas. conscientia, lib. 3. c. 2. cas. 2. & tract. eod. cas. 3. pag. 623. & cas. 4. pag. 627. Grivell. in decis. Dolan. d. decis. 33. ubi ait num. 20.* Quod sæpè etiam pueri, † & innocentes à Diabolo oblideantur singulari & imperscrutabili Dei judicio. Nonnunquam quoq; ipsæ lamia & veneficæ, † quarum aliquam liberatam fuisse precibus & exorcismis scribit, & Diabolo descendente nigricantes limacos visos fuisse aliquantulum in cubiculo circumire, qui tamen mox disparuerint. Confessa erat mulier sese per commestionem pomi sibi dari concepisse hoc malum, vide Joan. Grivell. *d. decis. Dolana 33. in princ. & part. 2. tract. nostri, cap. 31. de indicis magiæ, non rarò bestia & animalia bruta Diabolorum obsessionem patiuntur, uti vivum exemplum in sacris extat, &c.*

CAPUT CII.

DE INDICIIS, QUÆ EX ATTENTATA SVI
IPSIUS OCCASIONE DE PROMUNTUR,

SUMMARIÆ.

1. Qua sæpe accidunt, accuratè sunt tractanda.
2. Experientia stultorum mater est poenitentia comes.
3. Mæror errorem parit.
4. Malus malitia sua perit, quia nemo laeditur nisi à seipso.
5. Superbia est ipsa virga & flagellum superborum.
6. Qualia indicia ex occasione sui ipsius nascantur?
7. Qua pœna statuenda in cada vera eorum, qui seipsos occiderunt?
8. Quid si quis saltem sese occidere attentavit, qua inde indicia generentur?
9. Turpe est ex solo commentario sapere non edoctum quoq; experientia.
10. Reus qui sibi voluit inferre mortem non solus, de hinc relinquatur in carcere.
11. Vbi malitia radices egit, quasi ingenta agritudo extingui est difficilis.
12. Quomodo indicium hoc probetur?
13. An custodi carcerum credatur referenti, quod reus voluerit se ipsum suspendere?
14. In causis modici præjudicii creditur nuncio publico.

1 Cæterum accidit ὅτι τὸ ἀλγεῖν, † quod attendendum est, Pompon. *in l. 3. ff. de ll.* Wilhelm. Antonii *de rescript. morat. conclus. 20. nu. 52.* nec quotidianum prætereundum, Paul. *in l. 27. ff. de liberat. legat.* Joan. Schneide *W. in proëm. epit. feud. p. 1.* quod rei mærore affecti, carnificis officio præveniant, sibiq; ipsis manus ultrices & violentas inferant vel inferre gestiant, uti experientia † rerum magistra, §. 7. *inst. de satisfdat.* stultorum mater & poenitentia comes

comes, Herm. Lather. l. de censu cap. 12. num. 17. Anton. d. tr. conel. 5. num. 8. sat superq; evincit. Mærore † affectu errore conficiantur, confundantur, 3 ut malum sibi convenire existiment instar boni, quia mens hominis perversa desperabunda, ad exitium seipsam impellit, Sophocl. in Antigoni pag. mibi 107. quod sic exponit Alphons. Tostat. in Math. rom. 4. Deus ea aufert homi- ni malo, quibus posset resipiscere & redire ad actus saniores, ut sunt rectum iudicium & bonum desiderium circa agenda. At permittit sæpe Deus homi- ni aliquid, unde puniatur proprio suo facto. Idem in Paralipp. n. 257. malus † 4 malitia perit, quia nemo læditur nisi a seipso, malitia est gladius improborum, quo seiplos iugulant. Idem cap. 40. v. 14. Joan. de Pined in Job. rom. 2. cap. 35. vers. 7. pag. 831. Flagellum equo, camus auro, & virga dorso imprudentium. Idem d. loc. ap. 14. num. 9 Superbia † superbo nocet, eorumq; virga dicitur, 5 Exech. 7. ibi egressa est quasi gemma arboris frondosa, contritio floruit vir- ga, superbus ipsa superbia quæ elevatur, malus malo, quo sustentabatur, op- primitur. Idem Pined. rom. 2. pag. mibi 107. & 1078. non mirum itaque ex lu- mine fieri umbras, ex die tenebras, &c. quæ malorum mentes obfascinant, ut quid agant vel statuant, protius tandem ignorent, hinc ut diximus præcipitia pœnarum, præventiones suppliciorum privatæ, de quibus partim hic quæ- 6 stio est. Sed de indicis † impræsentiarum dicendum est, ubi distinguendi ca- sus sunt, an quis extra custodiam vel in custodia sibi mortem intulerit nec ne? Deinde an mors sit subsequuta, an saltem attentaverit reus sibi adimere vitam? Sæpenumero eò impellere affectus melancholicos & tristitiam homines, ut sibi manus violentas inferant, extra dubium futurum esse apparet, ut variis de- monstratur exemplis, part. 2. cap. 29. & 30. quod & conscientia sceleris vel 7 affectu illo prædominante fieri potest atque omni reatu mortali & ma- leficio, quod supplicio dignum sit, de quo themate hic nullus est sermo, nec tum quoq; siquidem ante inquisitionem ejusmodi quid in se se attentat reus furore delicti saltem gravatus, nisi constat signis exterioribus, per cruciatum sceleris magis sibi sum intulisse vel inferre voluisse reum, quam per affectum sibi sanatum vel morbo contractum, illo casu conatus indicia inferri, & quan- do seipsum † occidit, non tam catebit sepultura horum ulla, quam indicis de- 7 lictorum cunctantibus, & quod plus, maleficio in quantum probato, cor- pus suspendatur de forca, comburatur, vel in partes dissectum prout crimi- nis atrocitas id dictabit, hinc inde palis effigunt, Petr. Ro. 2. in deus Iruan, d. 151. non secus ac si captivi sese occidentes prius de iudicantur statumoriq; in cadavera defunctorum legibus & moribus constituta & introducta sup- plicia, glossa e placuit. 21. 75. Roman. in sing. 263. l. 3. e. fin. Cod. de b. n. cur qui am f. r. 2. Neq; hic obstat, quod per mortem pena extinguatur non enim omnia loquuntur, l. d. f. u. l. o. f. u. r. de p. b. iud. Cognol. in l. p. p. i. u. m. §. n. heredes. ff. de R. J. neq; ovis videatur inhumanum levare in corpora inanimata, p. c. n. s. x- polcere

poscere, ubi nullus est poenarum sensus, &c. Jul. Clar. lib. 5. sent. §. fin. quest. 51. num. 13. Respond. Distinguendum esse inter crimina excepta & non excepta, hæc quidem morte poenas sinunt esse sepultas, illa non utique. Clar. d. loc. num. 14. ibi: Sunt tamen aliqua crimina excepta, in quibus etiam post mortem delinquentis procedi potest, scilicet hæresis, & læsæ majestatis, reperundarum, peculatus, homicidii sui ipsius ob conscientiam sceleris patrati, Gomez. 1. delict. num. 79. refert: Quod in civitate Salmaticensi monachus sodomita, qui ante quæstionem sese iussenderat, per plateas urbis sit ductus & igni concrematus, qua de re multa variaque recentet præjudicia Clar. d. loc. num. 26.

- Cæterum si incarceratus non quidem sese interemerit, sed interimere
 8 saltem attentaverit, † si funes nexerit, quo ille se suspenderet, vel suspensus reperiretur à custodibus, at nondum exanimis incisa resti, quæ constringebatur, certè nullus dubitare poterit, quin hæc attentatio indicium fortissimum generet, modo alia de maleficio recepta sint indicia, neq; enim solum adeoq; unicum hoc indicium quæstioni esse debet, idque ex vulgari paradoxo, quod unum indicium non producat quæstionem, Alexand. consil. 13. lib. 1. in fine, Carer. in pract. crim. pag. 45. quin moveat potius judicem exactius, ut inquirat in delictum, nec non in mores rei, an appareat, cum animi motore magis, quam delicti conscientia in se tantum attentasse scelus. Et quia hoc facinus per sese delictum ingerit, quanquam innocens reperitur ille, respectu criminis infirmulari, non prorsus tamen evadet impunis ob conatum cordis sui ipsius, d.
 9 c. 30. part. 2. Procurabit a. judex experientia † edoctus, cum turpe sit demum ex commentario sapere illum, qui prudentia pollere præ aliis debet, Senec.
 10 Epist. 33. ne dehinc reus † ille solus relinquatur in carcere, sed vel inde eruat
 tur fideli custodiæ commissus, ne squalido carceri intrusus, ad paria declinet
 flagitia, nam, ut Euripides ait, semper aliud malum post aliud nascitur, & ubi se-
 11 mel radices † egit malitia, quasi ingenta ægrotudo extinctu difficilis est, imò
 anima semel malignitate capta, omnes insaniam numeros explicare consuevit,
 eleganter Petr. Peck. de reg. jur. reg. 8. Planè si ob latrocinium incarceratus
 est reus seipsum interfecit, indicia latrocinii hinc erunt ponderosiora,
 cum aliis pepercisse haud credendum sit, qui sibimet ipsi mortem inferre at-
 que in propria viscera grassari non dubitavit. l. si cum dotem, §. si maritus ff. sol.
 matr. quomodo legem positivam servabit, qui naturalem neglexit? Roiz. d.
 12 decis. 1. pag. 16. & seqq. ego part. 2. cap. 31. num. 6. Sed quo pacto probabitur †
 hoc indicium, an Commentariensium vel custodum relatione, qui denuntiāt
 magistratui eandem † ejusmodi voluisse patrari ab incarcerato? Ita dicendum
 esse videtur. 1. Cum nuncio jurato regulariter credatur in his, quæ ad sua offi-
 cia spectant. l. 1. ubi gloss. & Dd. ff. de vent. in spec. 2. tum quod in causa diffi-
 13 cilioris probationis, testimonium † domesticum passim & ubivis admitta-
 tur,

tur, vide cap. 62. 1. adeoque nec fallere possit illa relatio, quæ ut plurimum signa exteriora eaq; infallibilia præ se ferre soleat, utpote demonstratis funiculis in carcere repertis, carceris examine quasi cubante, atq; indicia explorata necis sui ipsius delictante. At utcumque hæc sint, non existimamus nudam illam relationem sufficere. Quia indicium quodlibet duobus ad minimam testibus debet probari, Alexand. vol. 1. conf. 13. in fine, 2. idque hominibus omni exceptione maioribus, Carer. in præf. crim. pag. 46. Quales autem vulgò sint carcerum custodes, non est operæ precium edisserere, hodie illi sunt vel hectores, carnifices eorumq; servi, nisi quod rarò contingit, custodibus extraordinariis asservitur captivi. 3. Quod testes de indicio deponentes quoque jurati esse debeant, Carer. d. loc. Ad argumenta objecta respondeo. Quod in causis + modici præjudicii quidem credatur nuncio publico, de actu expedito referenti, cum modicum prætor non curet, l. scio, ff. de rest. 14. in integ. & quod defectus non noceat parvus, l. quamvis, ff. de cond. & demonstr. Secus verò ubi præjudicium prægrande dominatur, quale infert quæstio, quæ gravior dicitur, per commune axioma, amissione oculorum, & utraq; manus abscissione. Fatimac. de test. lib. 3. tit. 8. q. 78. Cunrad. Harp. in tr. de inquis. in caus. crim. jur. inf. c. 8. n. 3. & 4. ibiq; Anonym. in not.

Ad 2. Respond. Quod testimonium dici nequeat revera domesticum, quandocumq; illa, quæ proponuntur in illo argumento, referuntur, vide præf. cap. 71.

Ad 3. Quod signa accedentia non suppleant fidem testis mutilam & mancā, licet relata hæc informia iudicem instruant merito, & quam hætenus non habuit fidē indicis, eam inquisitioni & examini ulteriori exponat, recipiatq; pro re nata de carcerum custodibus depositionem in forma probante, quam, ut diximus, indiciorum causæ omnino requirunt, Clar. §. sint. §. fin. quæst. 9. num. 7.

Commemorant annales, diabolum Brunsvici incacerato homicidæ die sequenti suspendendo obtulisse funiculum artificiosè contextum, quo se strangulareret, noluisse verò eum in se admittere tantum facinus, demonstrantem inane ressim, quam Satan post se reliquerat, proinde versiculi:

Brunsvici in vinculis homicida recentius, acuto

Carnificis gladio percutiendus erat.

Praegressus vidit sub nocte venire Satanam,

Ad sese in cæci carceris antrastus

Dicentem: Cras occumbes prostratus ab ense

Carnificis: mors hæc est subeunda tibi.

Ne vero sit opus probrosa hac morte perire,

Cernere nec turpis publica damna necis,

Nnn 3

En tibi

De indicis delictorum generalibus, &c.

En tibi dem laqueum possis quo abrumperé vitam:

Nec mora: disparet sic homi perda Satan.

Carceris intorquens malè olentis flabra Mephitis

Claustro, quod fœdum putuit inde diu.

Sole sequente fuit laqueus monstratus ocellis,

Artificum testes qui laqueare solent,

Nec quisquam artificum, ingenio hanc ut ab arte manève,

Tam solers laqueum solvere posset, erat

Olim cum Musis Frischlini subditus essem,

Hæc res est sanctâ cognita vera fide.

Christe tuere tuos! tutela retia pone

Nos circum! serva nos, tege pascere, doce.

CAPUT CIII.

DE INDICIIS, QUÆ EX TACITURNITATE procedunt.

SUMMARIA.

1. Qualiter ex taciturnitate formetur indicium.

2. Dolus ex silentio arguitur.

3. In odiosis, ubi publicum interesse stringit, taciturnitas pro contumacia habetur.

4. A iudice interrogatus reus, si quidem taceat, ubi tacere non debebat, indicis praegravatur.

5. Taciturnitas quoad sociorum delicta indicium generat.

6. In dissimulatio indicia pariat?

7. In actionibus prejudicialibus taciturnitas nondum indicia, sed plenam probationem infert.

8. Contumacia & taciturnitas pari passu ambulant.

9. Regula: Quod duo specialia non con-

currant: in materia indiciorum non habet locum.

10. Intellectus tacitus, qui inest dispositioni legis vel hominis, idem operatur, quod expressus.

11. An dominus videntis res suas contrectari, neque, acclamans furem, videatur remittere actionem furti?

12. Silentium responsum optimum coram juvene loquaci & immodesto.

13. Patientia & spes bonis sit sponsa vel conjunx.

14. Prælati taciturnitate non potest præjudicare Ecclesie.

15. Quid de taciturnitate filii Dei coram Pilato judicandum?

16. Quo facto Pilatus obieris, & ubi is sepultus sit?

DE taciturnitate ¶ indicium est, referente Carer. in *pract. crim.* pag. mibi 64 Si amicus scribit amico, quod rumor vel fama de eo spargatur. Quod is commiserit, cujus author hætenus ignoretur, si- gnum, ipseque acceptis & lectis literis taceat, non contradicens, neque sese excusans, &c. Hippol. de Marfil. in *pr. crim.* §. diligenter, vers. *quero etiam notabile*, &c. Petr. Pecc. *der p. 1. r. Can. reg. 13. rum 1.* Porro si cui obijciatur crimen in præsentia ho- 2. minum, usque taceat ¶ neque contradicat, indicis ex taciturnitate praegravatur, Bart.

Bart. in l. 2. ff. ad SCrum Macedon. Marfil. d. loc. Petr. Pecc. explicat hoc indicium: modò ne animo irato per injuriam alicui obijciatur crimen, quo casu retorsio jure recepta est, quæ ex intervallo facta quoq; suam habet *et cetera*, vide Berlich. 5. *concl. pract. de injur.*

Quo spectant divulgata juris brocardica: Dolus ex silentio arguitur Craver *consil. 298 in fine*, in odiosis ¶ & in quibus versatur bonum publicum, 3 odio tacentis, & veluti contumacis lex omnia interpretatur contra tacentem in peiorem partem, Jason in l. *quæ deus*, ff. *solut. matr. num. 38*. Porro indicium fortius est, quoties a iudice ¶ interrogatus reus de delicto tacet, cum respon- 4 dere posset vel teneretur, Bald. in l. 3. in 1. notab. C. *quand. fis. vel privat. & in l. 16. 2. not. C. de probat.* quanquam a privato vel accusatore interrogatus & taceas, præjudicium tantum sibi haud accersat, Petr. Pecc. d. *reg. 44*. imò taciturnitas, ¶ quoad sociorum delicta, pro consensu habetur, & indicium parit 5 respectu sociorum, l. *penult. ubi Dd. ff. de furt.* dissimulatio ¶ etiam, quia pro 6 taciturnitate habetur, indicia parit, Bald. in l. 2. C. *de ban. quæ lib. & in l. suum*, C. *de repud. hered.* in actionibus ¶ præjudicialibus, ubi de statu hominis qua- 7 ritur, taciturnitas nedum indicia, sed probationem plenam infert, Pecc. d. *loc. num. 2*. in causa civili taciturnitas tantò magis inducit assensum, quantò gravius est in causa criminali solam taciturnitatem obesse reis. Sic qui tacet in collatione beneficii, habetur pro acceptante & consentiente, ut Patronus sese non opponens presentationi, consentire dicatur, Rota *decis. 423*. sic ad domini acquisitionem valet taciturnitas, patre enim tacente, cum filius delatam possidet hereditatem, plenum hinc inducitur ratum, quod est vice mandati, Bald. in l. 1. col. 13. *vers. quid si pater*, C. *qui admittit*, &c. Sic contumacia consensum & confessionem inducit, quia contumacia ¶ & taciturnitas jure pacifi- 8 cantur, cap. 2. *de confess. in 6*. Andr. Gail. 1. *observ. pract.* Diximus supra, dolum fovere taciturnitatem: multò magis itaque ea nocet dolo probato, ut si quis dolose taceat, l. 1. C. *si res alien. pign. det* quin quod taciturnitatis indicia magis magisq; stringant, reo indicis aliis superato, quoad articulum, quem tacendo præteribat, vel respondere nolebat, ut haud immerito bina concurrunt indica- 9 cia, alterum taciturnitatis, alterum probationis semiplenæ super eodem vel eisdem articulis.

Neque hic adversatur, quod duo ¶ specialia non concurrant circa i- 9 dem, &c. Respondeo, hanc regulam cum primis pertinere ad indicia, eoque totam indiciorum materiam esse dirigendam, scilicet ut duo indicia specialia si haberi possunt, quia generalibus sunt fortiora, concurrant circa delictum idem, quæ de re alibi. Præterea taciturnitas pro consensu habetur, quando ultra illam superest actus positivus, Menoch. lib. 6. *presumpt. 99. nu. 22. vers. primum itaq; casus*, Cravett. *consil. 111. num. 5*. Etenim sese subscribens actibus præjudicialibus, pro consentiente existimabitur, l. *fidejussor*, ubi Jason §. 1. ff. *de pignor.*

de pignor. Exinde & illud paradoxon emanavit, quod taciti eadem sit vis ac potestas, quæ est expressi, l. cum quid. 3. ubi gloss. & Bald. ff. de reb. cred. l. quamquam, ff. de rit. nupt. l. 31. ff. de legib. l. 3. ff. de test. tutel. ubi Bald. in civilibus præsertim, in criminalibus quantum ad indicia. Quocirca aliæ natæ juris ætiologia: dies tacita pro homine æquè interpellat ac expressa, l. 2. in fine, Cod. de jure emphit. c. potuit. ibidem. conditio tacita non minus facit, ne obligatio nascatur quam expressa, gloss. in l. 2. §. 3. in fine, ff. de reb. cred. pactum tacitum ita informat contractum uti expressum, Eberhard. in top. proluxè, num. 4. in loc. ab express. ad tac. exemplum est expeditum in actione Serviana, ubi nisi tacitum operaretur, deficeret obligatio, ut ait Fortun. Garz. in l. item, ff. de pact. nu. 4. ita sanè & mandati causa quoad ratum superveniens, l. si fidejussor, C. mandati, ubi Donell. nec non in exceptione de non petendo, ubi si tacita inest conditio pactis, perinde est, ac si expressè id fuisset conventum, l. 2. ubi, Bart. Cod. de
 10 pact. Et toties dici placuit, intellectum tacitum, † qui inest legi vel hominis dispositioni, ita operari idemque inferre, quod intellectus expressus, l. 13. l. 17. ff. de ll. Ut autem inesse dicatur tacitum dispositioni, considerandum est, hoc ipsum fieri vel ex natura causæ, l. 1. C. de divers. rescript. natura rei ipsius, l. 3. ff. de reb. credit. vel ex præsumpta voluntate disponentis, l. Labeo, ff. de pact. ex consuetudine l. 31. §. 20. ff. de edil. edict. ratione conventionis, convenienti & eidem subjectæ, l. ea lege, ff. locati, ratione præcedentium vel subsequantium, l. si servus, §. fin. ff. de legat. 1. l. 126. ubi Gæd. ff. de V. S.

Non obstat modo dictis: Quod tacens stipulanti non obligetur, nec taciturnitas reo quicquam obstat, l. 1. ff. de V. O. deinde quod dominus † videns sibi furto res abripi, nec acclamans furem, censetur remisisse actionem furti, cum non nisi invito & nolenti furtum fiat, d. l. penult. ff. de furt. adde cap. nihil, ext. de præscript. ubi Papa responderet, taciturnitatem non præjudicium facere juri Ecclesiarum. Denique quod silentium † sit responsum optimum, Plutarch. de vic. pud. tem Antwort ist auch ein Antwort / Wilhelm. Antonii de rescript. morat. conclus. 2. num. 48. adeoque senitutum coram adolescente locutuleio, Johan. de Pineda in Job. cap. 38. vers. 1. nec non innocentigloria, coram judice improbo. Quandoquidem salvator mundi, cujus actio nostra erit institutio, cujus exemplar nobis erit patientiæ fulcrum, juxta illud: Patientia † & spes mihi sponsa. Idem Pineda in fine tractat. tom. 2. Div. Ambros. serm. 47. Petr. Pecc. in d. reg. 43. in princ.

Respondeo ad 1^{am} quod l. 1. de V. O. agat de solennitate obligationis verborum, quorum *diver* vel forma est verborum elocutio, nempe ad differentiam cæterarum obligationum, ut enim res initium ponunt obligationibus, quæ re constant, ut ait Donell. 15. com. 4. Sic loquela, sollemnis illa rogatio & responsio formam dat stipulationi, sine qua obligatio illa constare haud potest, princ. instit. de V. O. à particulari igitur ejusmodi parum vel nihil infertur,

Petr.

Petr. Pecc. d. loc. Ad 2^o respondeo & quidem ad d. l. penult. ff. de furt. quod in odium furum actio nihilominus detur tacenti domino: nonnulli respondent non sponte sed metu tacuisse dominum, fures enim cum telo solent ambulare nonnunquam, ut si forsprehendantur, vi & vi armata ac apprehendantur, resistere atque dilabi possint, licet hæc explicatio non ardeat Pecc. d. loc. 2^o non obstat, *canonib. de prescript.* neque enim prælatus † sive taceat si-
ve palam agat, rem Ecclesiæ deteriorē facere potest, cujus tutor non tollitor esse debet. *argum. l. 7. §. 3. ff. pro emtor. l. tutor. qui tutelam, ff. de administr. suc. Donell. 4. com. §. cum 50.* adeo ut successor revocare possit factum prælati, Ecclesiæ bona dilapidantis. 4^o nihil facillit, cum actus salvatoris † sint ple-
ni mysteriis, nec ad consequentias trahendi, *argum. l. 16. ff. de leg. tacuit*, quia pati voluit, obmutuit sicut agnus sub suo tonsore, percussus & calumniatus est nec contradixit, quos Prophetarum locos Abnuriell Rabbi Judæus, qui vixit post natum Christum 40. cui Judæi adscribunt fidem Abrahami, zelum Eliæ, & spiritum Ezechielis, nec non indubitatam bibliorum explicationem, exposuit de Messia, vide Anton. de Guevar. in *epist. aur. 2. pag. 25.* de hac taciturnitate & gestatione arundinis scribit Pined. in *Job. cap. 40. vers. 14.* tacuit innocentissimus & gestavit arundinem exitalem serpenti, qui est diabolus, venit enim in hunc mundum, ut sua passione & patientia destrueret diaboli opera, imò turbatus & obrutus clamore & tumultu populari quid responderet? Quapropter glossa in *l. decurionum, C. de pæn.* Pilatum † judicem
hac infre pessimè lapsum fuisse, nulliter & iniquissimè Christum condemnasse statuit, Tiraquell. de *pæn. causa, 46. nn. 2.* Carter. in *pract. crim. pag. mihi 119.* Pilatum vocat Parricidam, qui Christum patrem universalem occiderit dignum, qui puniatur, *nota l. penult. §. misit. ff. ad L. Jul. repetund.* J. de Anan. in *c. accusati, ext. de accusat.* refert, corpus Pilati injusti judicis à duobus bobus per terram fuisse hinc inde tractum & in locum projectum, quem prope Lucernam Helvetiæ existere, squalidum & atrum colore, cui si quispiam immittat lapidem tanta fulgura confestim suboriri, quasi elementa cæli & terræ invicem sint corrutura, scribit Sebast. Münster. in *Cosmog. pag. mihi 1026.*

CAPUT CIV.

DE INDICIIS, QUÆ EX CONSVETVDINE delinquendi promanant.

SUMMARIA.

1. Consuetudo delinquendi indicium parit.
2. Malitia semper infidatur malo, ut leuitica vocatione.
3. Malitia imbutus pro nihilo habet perit.
4. Scurra pendet a limbo cibo. (care.)
5. A præterito ad præsens & futurum probabiliter inferitur.
6. An

ooo

6. An regula: Qui semel malus, trahatur extra idem delicti genus?

7. Præsumptiones & indicia differunt.

8. Cade in rixa commissa, contra quem indicia cadis potissimum stringant?

9. In ambiguis pro bonitate hominis est respondendum.

10. Nemo repente fit magnus, nemo repente fit turpis.

11. Virtus, qua duos patitur impetus, non tam facile assurgit, uti vitium in pejus declinat.

12. Pana adjecta contractui quousq; operetur.

13. Qui semel contumax, non præsumitur semper contumax.

14. Absq; relato non creditur referenti.

15. Tutor male versatus in tutela, an & quando removendus? (batur.

16. Relapsus in hæresin testibus inepti pro-

17. Fustigatus quando ad honores aspirare possit?

18. Non decum videtur, quod provocacione pendente durat.

OFFERT sese indicium, quod ex consuetudine ꝑ delinquendi promanat, Carer. in pract. crim. pag. mibi 61. Bartol. in l. fin. ff. de qq. Salycet. in l. fin. C. eodem, Alex. consil. 5. vol. 1. Bald. in l. 1. ff. de hered. instit. Petr. Rebuff. in tract. concordat. rub. de collat. §. 1. pag. 305 ibi: bonum argumentum est à solitis, argum. l. 24. ff. de usufr. in verb. quia ut servus talis ei stipulari possit, usitatum est. Hinc vulgata & trita illa regula: Qui semel malus, semper præsumitur malus, cap. 2 semel malus, de reg. jur. in 6. Quanta enim peccati & malitiæ vis, ꝑ quæ turpitudine & macula, quam acriter insidietur semel operantibus iniquitatem, nemo est, qui ignoret, ait Petr. Pecc. in reg. 8. num. 1. imò malitiæ vis, ubi semel radices in homine egit, non aliter insidias struit homini, quàm leæna venatio-
3 ni, Eccles. cap. 27. ut tandem malitia imbutus ꝑ pro nihilo habeat delinquere, Alphons. Tostat. in Parapp. tom. 1. in princ. Qui semel scurra, nunquam paterfamilias, id est, quem semel depuduerit, quiq; contempnâ famâ scurram age-
4 re cœperit, vix unquam ad bonum frugem redibit. Porro scurra ꝑ gaudet aliquo cibo (quocunq; flagitio eum acquirat, modo habeat, quod comedat) vir bonus parat, unde domi vivat, Erasmus in adag. Chiliad. 2. cent. 4. pag. 462. delinquendi consuetudo non modo indicia parit, sed & pœnas meretur duplicatas, Tiraquell. de pœn. caus. 42. num. 14. spectant huc argumenta topica Eberhard. in loc. à tempore ad tempus. Etenim à præterito ad præsens rectè infer-
5 tur, Alciat. de præf. reg. 2. præf. 26. delictum præteritum arguit præsens & futurum. Siquidem præteritio ꝑ & futuritio sunt semper præsentis, licet res, quæ fuit vel futura est, non sit nec appareat in conspectu, Alphons. Tostat. Abulens. in Josua, tom. 2. num. 61. sine prioribus posteriora non existunt, Idem in Matth. tom. 7. num. 255. imò priora trahuntur ad posteriora, Idem d. loc. tom. 6. quæ Philosophis à priori dicuntur probationes, Aristoteles demonstrationes à posteriori vocat signa. Idem Tostat. in Exod. tom. 1. num. 80. Certissima est consequentia, cum præterita connectuntur futuris, ait Pogg. Florentin. in lib. Epist. pag. mibi 117. atque hinc passim uno ore quasi conspirant Doctores,
6 quod regula: Qui semel ꝑ malus: extra idem delicti genus non trahatur, ad-
eò, ut

ed, ut verberare assolens, nō inde gravetur indicio homicidii, Thom. Gram. *decis. 25. Bart. in d. l. fin. ff. de qq. Carer. d. loc.* quanquam inde præsumptiones indicio ꝑ minores resultare dicantur, quæ ad capturam potius quàm torturam commovere judicem debeant, Carer. *d. loc.* ubi sibi ipsi non constans, tandem docet consuetudinem illam extra terminos operari. Nam expressè dicit: Indicia generari junctis aliis indicis, quæ & nostra & liquida est Doctorum sententia. Si enim concurrente indicio quæstionem illa consuetudo patiet, utique ea per sese indicium faciat, est necesse, cum præsumptio juncto indicio non hoc præstet, sed indicium indicio junctum, demum indicii nomen merito obtineat. Et licet Petr. Pecc. Jctus acutus & accuratus *ind. reg. 8. num. 3.* huc quoq; alludere videatur, cum statuit, si quando plures in rixa, ꝑ sub quâ pereat homo, interfuerint, vulneratus vel occisus præsumatur ab illo jugulatus, isq; demum quæstioni tradendus, qui simile delictum commiserit, assentiente Salycet. *in l. fin. C. de qq. Hyp. de Marfil. in l. 1. § præterea. ff. eodem & sing. 217.* Nec tamen exinde sequitur: Ergo extra terminos, vel genera delictorum eadem extendenda esse indicia. Sed quid si in rixa nemo fuerit, qui retrò commisset eadem, sed qui rixari, citius movere guerram, & ex verbis verbera facere solent, nonne is præ cæteris indicio cædis arguetur: nonne indicium illud ex consuetudine verberandi depromptum, juncto alio indicio sufficiens erit quæstioni? Hoc uti dixi, tandem statuit Carer. & ni fallor, ipse Peccius: Quia de vulnerato & occiso agit conjunctim, at cædes sine plagis, sine verberibus non perficitur, hinc à cadendo cædes dicta. Ergo ex illa prava consuetudine indicium hic nascitur quasi ex causa causæ.

Deinde non adverstatur: Quod uti unus actus non sufficit ad probationem absolutæ victoris, §. *cum q. in verbis, lusi. in proæm.* nec inter Athletas numeratur, qui semel vicit. *l. 1. C. de athlet.* Sic nec semel malus, semper sit dicendus malus, cum in obscuris ꝑ id quod minimum sequendum, & pro bonitate hominis potius sit respondendum, *l. merito, ff. pro socio.* Et ut Quintilian. Innocentia per certos gradus discedit ab homine, cum nemo repente scelestissimus evadat. Et Cicero *pro Sylla*: Quod quisque cogitavit, voluit, admisit, non ex crimine, sed ex moribus ejus, qui arguitur, est ponderandum, neque enim potest quisq; nostrum subito fingi, cujusquam repente vita mutari, aut naturâ converti, nemo repente ꝑ summus, nemo repente turpissimus: vulgato quoq; circumfertur diverbio: Quod una hirundo ver non faciat, ex Aristotele Pogg. Florent. *in tractat. de miser. human. condit. lib. 1. pag. msh. 38.*

Resp. Quod à diversis imò contrariis & oppositis malè infertur: Neq; alias sequitur uno actu non acquiritur virtus nec brabejon. Ergo nec eodem omittitur actu unico; plus in conclusione est, uti loquuntur Logici, quam in præmissis: virtus, ꝑ quæ dura est, duosq; patitur impetus, non tam facile as-

furgit, accrescit, uti vitia in pejus ruunt passim, decidunt suo pondere, aliter ad hoc argumentum respondet Petr. Pecc. d. loc.

Porro movetur, quod semper sit accipienda ea ll. interpretatio, quâ delictum excluditur, l. proxime, de his quæ in test. delent. quidni eodem pacto indicia excludantur, quæ vestibula sunt poenarum mediante quaestione? Cum
 12 jure communi receptum sit, quod poena † appositâ contractui in una parte ea non extrêdatur ad aliam pacti partem, cujus non facta fuit expressa mentio. Quia odia sunt restringenda, neque ultra expressum pactum extendenda, c. odia, ubi Dd. de reg. jur. in 6. Respondeo, similiter inferri à diversis & fieri posse hinc reductionem ad absurdum. Equidem enim præmissâ illâ propositione nullus foret indiciorum locus, ergo nec poenarum, & sic starent furcæ in viduitate.

13 Præterea movetur, quod semel contumax † non præsumatur semper contumax, alias enim non esset necessarium contumacem citari denuò, c. 2. de dol. & contum. Respondeo accidere sæpenuerò, quod citatio prima non veniat in notitiam citati, vel quod citatus comparere volens impeditus sit, ne compareret, & quæ alia inter os & offam accidere possunt. Quapropter lex eadem præsumere noluit, quæ præsumenda sunt respectu viri perversi & famosi, & ubi procul dubio de flagitio ejus anteaçto, in pari passu sat superque constat, Dd. in d. c. qui semel malus.

Quinimò opponitur: Quod an quis malè vel bene vivat? Sit solius facti: facta verò non præsumuntur, sed liquidam requirunt probationem, non credimus referenti nisi de relato † constet, auth. si quis, C. de edendo.

14 Respondeo, licet ea quæ facti sunt non præsumantur, l. asseveratio, Cod. de non num. pecun. præsumuntur tamen, dummodo aliquid præcedat vel interveniat, unde præsumptio aliqua ducatur, nemo quidem præsumitur malus, nemo dolosus, interim verò cum quis retrò malus esse cœperit, atque de ejus malitia constiterit, immitit ea malitiæ probatio vim & virtutem suam in tempus sequens & præsumptionem malitiæ producit, quæ non nisi probatâ innocentia & prioris maculæ abluitione consumitur, manetq; vetus & constans regula: Quod ex vita anteaçta colligatur, quid in futurum sit præsumendum, quâ de re suprâ.

15 Neq; obstat, quod qui in rebus pupillaribus semel versatus sit † malè, non inde removeatur à tutelâ, l. 1. §. nunc videndum, ff. de susp. tutor.

Resp. Quod quanquam non removeatur à tutela tutor ille, nihilominus tamen se suspectum reddit, quoad casus subsequentes, ubi lubrica ejus deprehenditur administratio. Sic impræsentiarum quoq; haud adstruximus ob indicium præsens condemnandum esse reum, sed junctis indicibus ea, quæ poenam antecedunt, inde construenda: aliter hoc argumentum diluit Pecc. d. loc. pag. 36.

Opponi

Opponi quoque potest, quod relapsus † in hæresin vel Simoniam non 16
admodum iure attendatur, quandoquidem ad probandam illam prævarica-
tionem testes admittantur alias inepti. Sed de iure inhabiles, *c. in fidei, ext. de he-
ret. c. per tunc, ext. de Simon.*

Resp. Quod ex hunc nedum quicquam inferatur, crimen hæreseos &
Simonie exceptum delictum est, quod admittit testes ineptos, sed quid inde
ad indicia nostra inferendum? quasi consuetudo delinquendi non inducat
indicta futurorum: separata hæc sunt & prorsus incompatibilia, nihil ergo
concludi potest, *arg. l. si maritus, ff. de durat. inter vir. & uxor.*

Nec faciescit, quod quoque ob delicta antecedentia fustibus cæsus, † 17
vel gradu honorum exutus, ad dignitatis apicem nihilominus possit aspirare
& vicissim repetere gradus dignitatum. Ut idcirco parum vel nihil prætor
curare debeat, quid hæcenus actum, quid transactum? *l. eos, Cod. de decur. l. si
quis, C. de coheret.* Resp. Quod fustigatio infamiam non importet, nisi causa,
ob quam quis eam pati coactus est, fustium ictu fuerit digna, *l. 22. ff. de his, qui
not. infam.* Porro ubi gratia principis abolita est criminis macula, si provo-
catio † pender sententiæ coram superiori, quid superest, quam ut nihil actum 18
quoad infamiam illatam adferamus, neque enim amissum quidquam æstima-
bitur, quod in integrum est restitutum. Quantum perditio nocuit, tantum
profuit restitutio, *l. 1. ff. de in integ. restit. & c. non decusum vel mutatum cense-
bitur, quod provocatione pendente durat, l. præcipimus, C. de appellat.*

CAPUT CV.

DE INDICIIS, QUÆ EX COMMUNITER accidentibus depromuntur.

SUMMARIA.

1. Quomodo formatur argumentum à com-
muniter accidentibus.
2. Argumentum à communiter accidenti-
bus in solis præsumptionem iuris, & transiit
omni probandi in reum sese defendentem.
3. Vbi criminaliter de crimine agitur, iudex ex
hoc argumenta ad sententiam usque procedere
potest.
4. Quoad connexa hoc argumentum quoque
stringit.
5. Nullum est signum in natura sine causa-
litate.
6. Vulnere capit alia sunt lethalia à com-
muniter accidentibus.
7. Quomodo argumentum hoc in causa ho-
micidii & adulterii inferatur.
8. Clericorum tamquam vitium est, quod
soli sunt adulterari à communiter accidenti-
bus.
9. Quomodo clericus hospitem occidens sese
purgaverit.
10. Locus, tempus, persona & causa indu-
cunt indicia delictorum.
11. Quomodo in causa incendii hoc indi-
cium formetur?
12. Ludovicus Metropolitani Magdebur-
gensis cum choreis nimium indulget, incen-
dio subito perit.
13. Noverca solent insidiari vitæ & salutis
privignorum.
14. Mora

14. Mortuo tyranno, quasi ad noverca tu-
mulum lugent subditi.

15. Delicta inter sese habent caudas com-
binatas.

16. Quid Concilium Tridentinum de ba-
ptismo reiterato nec non baptismo Lutherano-
rum sentiat?

17. Hoc indicium pedissequa est vel mansi-
pium ceterorum indiciorum.

18. Quid in civilibus causis hoc argumen-

tum praestet?

19. Duae praesumptiones faciunt indicium.

20. Omnes fatui sese reputant sapientes à
communiter accidentibus.

21. Potentia & religio sine Dei metu est
non nisi sceleris tegumentum.

22. Contractus usurarius praesumitur ex
eo, quod alter contrahentium sit homo usura-
rius.

- 1 PRæterea à communiter † accidentibus formatur indicium, Carer. in pr.
2 crim pag. 63. Eberhard. in top. in loc. à comm. accident. num. 6. ibi: Et proce-
3 dit hic arguendi modus à communiter † accidentibus etiam in malo præsu-
4 mendo. ubi testatur argumentum hoc tanti ponderis esse, ut inferat præsum-
5 ptionem juris, scilicet adversus eum, qui hoc indicio premitur, adeò ut pro-
6 bare teneatur rem non ita sese habere, uti communiter accidit, Alciat. de præ-
7 sumpt. reg. 1. præsumpt. 44. Quin quod hoc indicio stante iudex ferre possit
8 sententiam, ubi de crimine † civiliter agitur. Panormitan. in cons. 113. vol. 2.
9 Deinde ejusdem est efficaciar hoc indicium, ut si quæ annexa † sint iis,
quæ communiter accidunt, vel ita sese habent, eadem ejusdem censeantur ef-
ficaciarum & naturæ, ut hinc saltem colligere fas sit, quænam hujus in-
dicii sit ἐνεργεία. Cum propter quod unumquodq. tale est, id magis sit tale.
Alphonf. Tost. in Levit. 304. ibi: in natura nullum est † signum sine causali-
tate, &c. Sic percutiens aliquem capulo ensis in fronte, præsumitur habuisse
occidendi animum, imo si fustibus, vecti, lancea, lapide petierit caput ho-
minis, perinde est. Quia vulnera capitalia † solent esse lethalia à communi-
ter accidentibus, Hypp. de Mars. in l. 1. §. divus, ff. de qq. vide part. 2 de indic.
homicid. cap. 27. Sic assidua frequentatio in loco, ubi delictum † solet com-
mitti, vel commissum est, indicium parit, Bart. in l. 3. ff. de furt. & l. iusto. de usu-
cap. idque potissimum concurrente fama & vitæ vilitate, & quod fortius, re-
perto cadavere, in causa homicidii, in vicinia ejus loci, qui ita frequentabatur,
Carer. in pract. crim. pag. 63. In causa adulterii vel stupri hoc indicium stringit
hoc pacto, ut ea mulier habeatur pro adultera, cujus ædes adolescentes no-
ctu & clam, vel quoque palam frequentant, Eberhard. in top. in loc. à communi-
ter accident. num. 7. nec enim Laicus, uti clericus, præsumitur dicere mulieri
pater noster, Bald. in l. neque natales, C. de probat. nisi clericus fuerit quoque
nequam, solitusque sit adulterari, quod commune clericorum † vitium est à
communiter accidentibus derivatum, Eberhard. d. loc. in fine, de sacerdote †
adultero, occidente hospitem, cujus conjugem stupraverat, accusato at libe-
rato tandem inde, quod allegaret se existimasse hospitem fuisse Lutheranum,
refert Wolff. tom. 2. lect. mem. pag. 431. Quapropter idem ex Aventino, d. tom.
2. pag.

2. pag. 180. Episcopi nostri quales sunt: pudet dicere: Pauperum alimentis canes, equos, ne dicam, scorta alentes, potant, amant, literas uti contagionem vitant, vide Rebuff. in *tr. concordat.* pag. 716 & pag. 222. *ibi*: Canonici hodie diabolici, &c. Eberh. d. loc. Clericus si amplectitur mulierem, praesumitur causam benedicendi id facere, non causa libidinis, per glossam ordinariam in 6. *absit*, 11. *quaest.* 3. Sed tu dic, dicit ille: in hoc considerandas esse loci & temporis circumstantias, & personarum qualitates, quia locus, tempus, persona, & causa inducunt praesumptionem delicti, & illam cessare faciunt, c. in omnibus, & c. clericum, dist. 81. l. 16. ff. de pen. ut taceam, & vulgò reprobari illam glossam ab Abb. in cap. 1. de cler. non resid. Mascard. de probat. conclus. 59. num. 16. Wilhelm. Antonii in corollar. tract. de rescript. morat. subiect. sect. 2. concl. 4. sub fin. alleg. lit. a. subjungentes facit ex Angelo, istam benedictionem in Litaniam sacra omisiam esse, tanquam sit versa litera ex istorum numero malorum, à quibus nos liberet Deus omnipotens.

Porro in causa incendii hoc indicium stringit, quod à communiter accidentibus, & ut plurimum culpa inhabitantium soleat exoriri, l. 3. §. 1. ff. de off. praef. vigil. Eberhard in Top. d. loc. num. 4. qua de re part. 2. cap. 39. ut ad clericos redeam, recenset idem Wolff. d. rom. 2. pag. 170. & sequenti 171. cum Ludovicus Archiepiscopus Magdeburgensis Calbi à mane ad vesperam choræis indulgeret, coquorum culpam incendium fuisse exortum in arce, voluisse illum amantiam, quam manu tenebat, per flammam deducere, atque dilabi, at oppressum vi incendii, & cum saltatrice miserè perire. Alias constat, Joannem Episcopum Zitzenensem, cum in die Joannis inter duas mulieres choreas duceret, subito mortuum fuisse, Joan. Wolff. citatus locis.

Atque hoc argumento utitur Lucian. in Dialog. 2. pag. 54. adversus novercas liberos infestantes, hisque saepe veneno, malisq; artibus insidiantes, *ibi*: noverca praesumuntur regulariter mala à communiter accidentibus, etsi bonae quandoque sunt, propter communem mulierum insaniam. Eodem utitur argumento Divus Augustus Cæsar in orat. ad pop. relata in l. 22. §. fin. *ibi*: sed etiam contra feminas immoderatas atque intemperantes prospexit minoribus, quæ plerumque novis maritis non solum res filiorum, sed etiam vitam addicunt. C. de administr. tut. vel curat. Theodor. Reinhard in resp. jur. de process. contra sag. nell. instit. num. 435. & seqq. ubiq; Wilhelm. Antonii in claustr. atque ex professio Burchard. Berlich in tr. de jur. novercar. part. 1. sect. 5. passim per tot. idem argumentum usurpat Waremund. ab Erenberg in tract. de regn. subsid. & oner. subdit. cap. 9. & 11. *ibi*: quemadmodum tyrannus insidiatur vitæ & bonis populi, sic populus tyranno, fato vel voto mortem exoptat, juxta illud: Mortuus tyrannus flet subditi ad novercam tumultum, &c. Idem argumentum inducit Hieron. Drexel in Niveta 1. cap. 7. in princ. *ibi*: ex Davide moxcho mox luto evasit, ut enim delicta in genere caudas habent combinationes, ut

- tas, ut Samsonis vulpes, vix unum delictum est sine coherentia alterius, idq; à communiter accidentibus, qui parvis de sceleribus cogitat, grandia quæq; molitur, & ex integro perditioni se tradens nullo inferior est in flagitiis, Georg. Major. *in homil. in die S. Johan. Evang.* Nam ex furtis latrocinia solent sublequi, per communiter accidentia, Ruttg. Ruland. *in Planet. Christian. pag. 417.* allegans Aristotelem hac de re 5. *Eth. cap. 8.* Idem Major. *d. loc.* ubi de puer Joanne Ephesi à Johanne Evangelista adoptato, traditoq; institutioni, agit, qui primo conviviorum illecebris deceptus inde nocturnis furtis socium sese præbuit, & posthac factus latronum dux est, conversus verò ab Evangelista, & baptizatus. Idem *d. loc. p. mihi 278. part. 1. hom.* quanquā Baptisma reiteratum seriò damnarint quoq; Concilii † Tridentini Præsides (ut saltē hoc obiter addam) ratum habentes baptisma ab hæretico & infideli peractum, nec non baptisma Lutheranorum ex omni assē adprobantes, Petr. de Suay. Polan. *in histor. Concil. Trident. lib. 3. pag. 277.* Planē, ut paucis me absolvam, tam familiare hoc indicium aliis indicis, ut ea quasi mancipium vel pedissequa
- 17 † passim sequatur, transeatq; in indicia, ut plurimum, quæ ex solito & prava consuetudine profluunt, ex conversatione cum improbis, ex fama, fuga, physiognomia, patria, natalibus, & quibuscunque aliis indicis generalibus.
- 18 In civilibus † etiam hoc indicium stringit, ubi præsumptionem juris pro re nata infert, quæ tantum præstat, si non plus, in civili, quod indicium in criminali causa, Alciat. *de præsumpt. reg. 1. præf. 44. in annotat. Guid. Pap. & Oldendorpii.* Nota verò juris præsumptionum est, quandoque onus probandi in adversarium rejicitur, contra quem militat, & prædominatur argumentum à communiter accidentibus, uti suprà partim demonstravimus, alias dicimus:
- 19 Quod duæ † præsumptiones faciant indicium, Farinac. *lib. 1. consil. 10. nu. 17.* Bossi. *de indic. col. 1. & 2.* Felin. *in cap. quia verisimile, de præsumpt.*
- Deniq; Socinus *sen. conf. 42.* hoc argumento utitur, dicens: Quod omnes
- 20 fatui † reputent se sapientes à communiter accidentibus, Eberhardus idem adducit *d. loc. num. 3.* divites nonnunquam, ut ille Morio Syracusanus, qui opinabatur suas esse naves omnes, qui ad portum appellerentur, Joan. Spinæ. *in lib. de anim. tranquill. lib. 6. pag. 309.* excellentes ut plurimum. Cum nemo regnum affectans, eo se indignum esse judicet, Aeneas Sylv. *in histor. Boemic. in fine.* pios & devotos, de quibus Erasmi Roterod. *in laude stultit. pag. mihi 38. & seqq.* Verè autem qui sapiunt, non divitias, non regna, non devotionem superstitiosam sectantur, sed qui Deorum cognitionem & veritatem amplectuntur, Plutarch. *in Osiride.* Nam ad quid potentia † & religio sine Deorum metu, quæ non nisi sceleris est tegumentum, qua de re suprà *cap. 99.* Sed ab hisce crepundiis & infantilibus objectis quid tandem petunt homines, nisi quod ad stultitiam attinet, & quos merito ducamus miseros ob hoc ipsum, quod miseriam suam non sentiant: Seneca de vita beata *cap. 11.* Pogg. Florentin. *de miser. human. cond. lib. 1. pag. mihi 39.*

In

In causa civili, inquam, hoc indicium stringit, uti hoc declarat Eberh. in *top. d. loc.* Sic quoniam heres sese immiscens hereditati tenetur solvere et alienam defuncti.

Fallit tamen brocardicum, siquidem res immobiles saltem, & particulares quispiam ex hereditate ceperit, non res immobiles, cum immobilia bona, is qui hereditatem adire meditatur, soleat primo loco occupare & deinde bona immobilia de se inuentia, idque a communiter accidentibus, Eberh. *d. loc.* Sic estimatio rei probatur ex hoc, quod testes deponant ante initum contractum rem constituisse decem, nam praesumitur tanto precio dignam quoque eandem exitisse sub ipso contractu, l. 8. *C. de rescind. emr. vendit.* nec deterioratio allegata attenditur, nisi probetur, cum brevi non existimetur mutationem rei factam a communiter accidentibus. Sic praesumitur contractus et usurarius cum eo celebratus, qui soleat exercere usuras, scilicet a communiter accidentibus, Bald. in l. cum oportet, *C. de bon. que lib.* Sic qui coheres diu visit in Academiis, praesumitur immodicas fecisse expensas, quas vita academica requirit a communiter accidentibus, quod argumentum facere, ait idem Bald. in *authent. habitata, C. de filiis pro patr.* pro fratribus coheredibus, qui visitant domi, quasi innuat Baldus, studiosum eas impensas conferre teneri. Sed de hac quaestione alibi, &c.

CAPUT CVI.

DE INDICIIS, QUAE EX DEPREHENSIONE IN delicto nascantur.

SUMMARIA.

- | | |
|---|---|
| 1. Deprehensio in delicto indicium perit, tam iuxta delictum quam iuxta personam. | 2. Dicitur plerumque Frenesi quam pauperem. |
| 2. Talium est indicium, qui indicium querit, ubi delictum est, ubi perit. | 10. Dicitur uti pila per iuniorum materiam generatur. |
| 3. An duo pluresve deintus casus, ubi indicium unum testis probatur. | 11. Frenesi Emigres quam miseris perit. |
| 4. Quid praesupponendum sit hanc indicium, quod licet habent. | 12. Cur hanc hanc indicium sit familiare. |
| 5. Explicatio hanc. Ceteri debent indicio. | 13. Frenesi clerici quodammodo sunt subjugandi. |
| 6. Adulteri sui acra et media videri, vultu rictu sunt. | 14. In quibusdam casibus indicium agitur, quod in quibusdam perit, cum clerici. |
| 7. An famula ingrediatur et inferret quodam indicium generalia. | 15. In criminibus exceptis an ordinaria pena sint afflicti clerici. |
| 8. Imprehi possidem aliquando hanc famulam. | 16. De degradatione et distinctione clericorum ante supplicium. |
| | 17. De virginum defloratione ante supplicium. |

Indicium quod ex deprehensione et in delicto nascitur, urgens & validum est tam quoad clericos quam laicos, ut ait Cacer. in *pract. crim. pag. 65. cum*

PPP aliquot

aliquot *Dd. ibidem citatis*, ecqua enim erit probatio fortior vel præstantior illa, quæ visu tactuq; consistit, ut dubitandi causa hic merito subeat, cur non probationem potius quam indicium dixeris, ea quæ proponuntur, quæ ce-
 2 confundi non debent, cum fatuus † dicatur iudex, qui causam probatam coram se reperit, indicia investigans, vel confundens hæc invicem, qui error tollerandus non est, *Jul. Clar. in præf. crim. l. 5. q. 64. n. 7.*

Quam rationem subolens Carerius *d. loc.* docet, iudicem ex hoc indicio confestim ad quæstionem discingere se posse, ut videatur, binas constituendas esse regulas, quando indicium unum idemq; sufficiat ac pariat quæ-
 3 stionem sine aliis indiciis: 1. unum, † ubi testis omni exceptione maior de delicto deponit, ut qui viderit, oculisq; conspexerit, fieri consummariq; delictum, quæ de re supra, *cap. 4.* 2. alterum, ubi reus in flagranti crimine deprehenditur uti hoc in loco, &c. Sed ne scrupulum moveant, quæcunq; sic adfe-
 4 runt, considerandum est, præsupponi † in præsentiarum ejusmodi objectum, quandoquidem reus repertus fuerit in loco suspecto, ut quia noctu in ædibus alienis in conclavi alieno furandi vel adulterandi ergo, fors apprehenditur ille, qui hætenus nihil contrectaverat, vel attentaverat delicti, subest tamen suspicio, quod non intermissurus erat vel furari vel adulterari, siquidem occasio adversa ei haud restitisset. Deinde præsupponitur repertum esse reum quidem contrectantem, effringentem cubilia, thorisq; alienis incubantem absente muliere, imò ea committentem, unde adulterium solet juris præsumptione inferri, non tamen duobus id probare poterit testibus, usque omni exceptione maioribus, vel quia aufugerit adulter, fur, priusquam domestici accelerarent adventum. Ubi profecto indignum foret, soli denunciantis vel accusantis elogio fidem tribuere, & quod plus, delatum quæstioni subigere. Præterea res clara & expedita est, iudicem reiectis omnibus indiciis ad pœnam deproperare posse, ubi testes de delicto immediate deposuerint, *Jul. Clar. d. l. 5. q. 64.*

5 Quapropter Carerii † sententia sic accipienda erit, quandoquæ reus fuerit deprehensus, ut ille loquitur, in delicto, id est, non loco saltem, sed actu delicti, isque actus non nisi imperfectè probari queat, juxta ea, quæ tradimus supra *cap. 4.* nec præterea scrupulum movet, de duabus illis speciebus constituendis, quoad indicia, unico teste probanda. Etenim quocunq; te verteris, indicium hoc influere indicium illud de quo *cap. 14.* agit, ultro nobiscum statueris. Non obstat, quod indicium de visu receptum dici rectè nequeat de factis nocturnis & obscuris, hinc furtum à furvo dictum ait Paulus in *l. 1. ff. de furt.* quod clam & in obscuro fiat, nec non adulterium, quod & furtum thori
 6 alieni dicitur, *Joan. de Pined. in Job. cap. 24. vers. 15. ibi:* adulteri † in mediis tenebris oculati sunt & perspicaces, at in luce & media die cæcutientes, sordidissimi vespertiliones, qui non nisi noctu vident:

Lucemq;

Lucemq; perosi.

Nolle volant.

Ovid. 4. *Metamorph.* hunc dictum Jobi d. c. 24. oculus adulteri observat caliginem, &c. imò juxta Ecclesiast. cap. 17. Nox fornicatio panem dulcem facit, pellicitq; ad transgrediendum lectum suum, & dicentem. tenebit circumdant me, & parietes cooperiunt me, & nemo circumspicit me. Iquem vereat! Idem Job. d. 16. vers. 6. adulter perit in tenebris domos, Joan. de Pineda ibid. ubi admonet patres familias, ut circumspiciant domos, ne quâ pateat adultero vel invidianti aditus. Responsio ad hoc argumentum patet & exat. nec. 74. quò lectorem remitto.

In causâ homicidii hoc indicium generale suam quoq; etiam habet, nam deprehensus in loco cædis commissæ, indicio homicidii aggravatur, uti *part. 2. de indic. homicid. & part. 3. hujus nostri tractatus*, de indicis latrocinii, prolixius est demonstratum.

Et quia fœda & mala vilitasq; personæ cum primis indicia informatur, ut grave sit contra non diffamatum & sincerumq; hominem, indicia effingete, hoc quoq; hoc indicium non aliter stringi, nisi fama & vilitate hominis concurrente, Ceter. d. loc.

Antiqui venientium autem est, quæ regulariter ita adferuntur, sepe tamen deficere pro diversitate objectorum. Qui enim præ aliis industrioso callent simulationis studio, et potissimum sunt instructi, ut quæ pati simulatione retineant coram hominibus famam & bonam, cum interea virant spurcissimè de nefarie, vide omnino hujus *part. 1. Deinde vilitas personæ præsertim in delicta cædis & cædis, paradoxon est, sed indicium fallax & contingens. Ecquis enim invidiarum magis alienæ cæni, alieno thoro, quam diuites & passimiliis & otio dissolutos, & in omne genus libidinis despiciunt? Quos ita truculentior, cædis & vindictæ avidior, quam potentiores, qui vel invidiæ offensum interminant invidiarum vitæ & saluti parum vel tenuiorum, si quorum virtuti vel pietati invident, eos meruunt, quos meruunt, oderunt, quos oderunt, perire optant, Senec. in *Oedip. act. 1. Joan. de Pineda Job. cap. 22. vers. 4. Dives, & unilapis manu emissus, obviam quemque petit etiam ex improvviso Dives, uti pila per omnia malorum genera rotatur. Idem Pineda cap. 27. vers. 20. Proinde Sil. Italic. lib. 11. de bello Punico 2. 1.**

*Fortuna in genum vitia adlatrantia quatit,
Mollite siccum lymphæ languentia famus
Membra ferunt, miseriq; boni perit horrida virtus,
Ipsi etiam afflatu salente cupidine doli,
Instaurat mensas dapibus, repetitq; volentum,
Hospitia & patrias paulatim decolor arces,
Ecce occulta mentem vivante sagittâ.*

Ppp 2

Sic

¹¹ Sic cum dubitaretur, Equis necis author esset excellentis Poëtae & Euripidis, nonnullis adferentibus fato singulari eum occubuisse, atque inde dilaniatum à canibus, quod Poëta pro Thracibus exorasset Regem, qui canem regis oberrantem immolassent, ne pœnas posceret à subditis, repentius inquisitâ, compertum fuit, Arridæum Macedonem & Cratevam Thessalum Poëtas, quos Euripidis fama & gloria per invidiam urebat, incitasse molossos in Poëtam, ut dilaniaretur, vide Gell. lib. 13. Noct. Attic. cap. 20. Erasmi. in Chiliad. 1. cent. 7. pag. 245.

¹² Quocirca cautè dicit Carer. d. loc. quod indicium & hoc æquè contra clericos ac laicos stringat multâ habitâ personarum, quoad earum qualitates, vel ordines differentia. Quinquam enim de Clericis & mitior sit capienda præsumptio, nec quæ indicia generalia stringunt adversus laicos, pariter contra illos militare debent propter præsumptam scilicet eorum integritatem, Hypp. de Marfil. de fidei num. 111. & seqq. Decian. cons. 53. vol. 3. Ambigendum tamen non est, quin indicis quibusvis urgeantur, si absque habitu & tonsura incedant, si ante clericatum in vitia eadem, quorum amodo rei dicuntur, fuerunt propensa, si non clericaliter, & qua par religione & devotione, quam profitentur, vivant, genio potius, quam monasterio servientes, carni non spiritui obedientes, vide eundem Marfil. in singul. sing. 383. Carer. in d. præf. §. circa tertium, num. 33. ibi: an dicta præsumptio locum habeat in Clerico, &c.

¹⁴ Potrò licet quoad & pœnas infligendas cum clerico agatur mitius, Dd. in c. perpendimus, c. audientia, ext. de sentent. excomm.

Id tamen non ἀπαλῶς quoq; est adstruendum, Doctoribus inter delicta communia, & excepta distinguentibus, nec non quoad indicia istiusmodi delictorum, Francisc. Pollier in hist. jur. Rom. lib. 5. c. fin.

Proinde Henricus I V. Angliæ Rex, in causa læsæ majestatis in carceres misit octo monachos, eosq; inquisitioni exposuit. Henricus V III Vicarium Episcopi Londinensis cum suis officialibus damnavit ad torturam. Stovæ. de reb. gest. Henric. V III. Henricus I V. Walterum Baldoke, Priorem Londonensem ob & crimen læsæ majestatis pœna ordinaria affecit, Helias b. in Henr. IV. vide Henn. Arnise de subj. & exempt. Cler. cap. 3. num. 13. Sic monachus ad inquisitionem tractus, & ultimo supplicio plexus est, qui monialem moribundam solatus esset merito Christi, non operibus, & regula S. Claræ se salvatam iri, Joan. Wolff. tom. 2. lect. mem. pag. mihi 430. In Saxonia Clericus igni crematus est, quod doceret jejunium. Idem tom. 1. pag. 283. adeò, ut sæpenumero degradatio & & distinctio non fuerit observata reorum, quæ regulariter necessaria est tam respectu Clericorum, quàm gradu coruscantium personarum, qua de re prolixiùs diximus cap. 4. p. 2.

¹⁶ Antiquitas virgines & ad mortem condemnatas quoq; pudicitia cingulo à carnificis ministro privari voluit ante supplicium, Tac. lib. 5. annal.

Francisc.

Francisc. Polliet, in *hister. Roman.* pag. 812. Quia pœna autem plebatur carceris
eullos extra hunc calum virginem captivam ituprans, tradit Berlich. 4. *concl.*
pract. cap. 36.

CAPUT CVII.

DE INDICIIS. QUA EX CONFESSIONE REI
sub spe promissæ gratiæ facta, de-
promuntur.

SUMMARIA.

1. In causis criminibus probationaria
de q̃ suspensa duntaxat produci indicia.
2. Confessio si gratia facta non nisi indi-
cia parit habetur.
3. De conf. in processu nulla existente ali-
qua suspensa.
4. Recusantur nonnulla præjudicia & ar-
gumeta ducenda.
5. Examinari si sint hostes verum publicorum.
6. Refusatur ratione dubitandi.
7. Porro sine sine lege vel contra legem loqui.
8. Confessio indolens facta revocanda est
aliqua suspensa.
9. Quid si rem idola & impudens non
veritas illam confessionem, utrum juri faciat
præjudicium?
10. An magistratus teneatur promissam
iniquitatem servare?
11. Quid de præjudicio causarum parium
judicandum sit?
12. Quia ducatur confessio metu tormento-
rum expressa?
13. Quomodo Episcopus quidam tractaret
subditum in ratione spem Cetera Dominica con-
gentia.
14. Quid si præmissa indiciorum plane nul-
la sunt, an confessio non revocata subsistat?
15. Quomodo confessio extrajudicialis tan-
quam inferi indicium, ut revocari non possit,
confessione digesti indicium inde natum.
16. Quid si rem alleget nullitatem confes-
sionis, quid vero negat, cui sit credendum?
17. An quicquid confessionis metu tenetur a
se confessum possit crimine falsum e

Sæpiusculè judices rerum criminalium, † qui vel abhorrere à levitia tor-
mentorum, vel difficultates, quibus involvantur indicia, subverentur,
reos blandè habent, multisque eos inlectunt verbis, ut spontè confiteantur
crimina. Nonnulli metu tormentorum id, quod etià mirabilius non pote-
rant obtinere, segrediantur, sicque confessionem reorum consequuntur,
quam alias per siliculas viæ poterant eis exprimere. Sed quia confessiones
ejusmodi non in eo numero sunt, ut veram & sufficientem mereantur con-
fessionem, de utroque eadè dicendum est, quænam inde indicia resulent, cum
in causis criminalibus probationes imperfectæ & crudæ ut plurimum indicia
soleant generare, ubi vulgata maxima prædominantur: & quæ non pro sunt sin-
gula multa juvant, Alex. consil. 13. vol. 1.

Pertinet itaq; indicia & indicis accedentibus questionem de muni confes-
sio † blanditiis & spe promissæ gratiæ facta, Carcer. in *pract. crim.* §. in textu, 2
num. 18. pag. 78. Clar. in *pract. crim.* in §. visis defensionibus, nu. 7. pag. mibi 255.
Matil. in l. 1. §. questionem, ff. de qq. & in singulari 10. in fine, pag. 67. Clar. cit.

loc. cit. & refert: Quod cum Catharina Candolia coram prætore Vogonia confessâ esset se partum occidisse, quæ deinde adseruisset, confessionem hanc sibi prætorem extorsisse verbis blandis, & partim minis, idq; probasset coram commissariis ad hoc deputatis, quæstioni hinc subiectam, non pœnæ, & cum denuò facinus esset inficiata, fuisse mulierem absolutam. Neque hic adversatur. ^{1.} Quod confessio † quoq; processu prorsus nullo existente, pariat condemnationem, Innoc. in c. per inquisitionem, de elect. Bald. in l. edita, C. de edend. col. 5. idem in l. properandum, C. de judic. in fine, ubi docet: Quod lapsâ instantia confessus sit condemnandus, quia, inquit, ubi confessio dominatur, ⁴ nulla est opus iudicii figura vel ordine. Porro licet pro condemnato † possit appellare amicus rei intermittentis provocationem, non tamen appellatio sit recipienda contra confessionem factam, vide Marsil. in d. sing. ^{2.} adeò, ut non pauci statuunt, posse supplicium lûmi de eo etiam, qui promissione impunitatis delictum est confessus, Cyn. in l. presenti, C. de his, qui ad Eccl. confug. Alciat. in l. 177. ff. de V. S. ubi hanc sententiam communem esse adstruunt, Viv. in tr. com. opin. in verbo, iudex promittens, &c. & restatur Cagnol. in d. l. 177. sic Taurini fuisse observatum, ut confitens sp̃e immunitatis fuerit condemnatus, adhaerentes huic opinioni adducunt argumenta vulgata ejusmodi ^{1.} Quod in effectu paria sint, siue confessio spontanea siue coacta habeatur, modo reus mentis compos fuerit, imò longè præstet, siquidem sponte confiteatur reus, meliorq; sit hæc quam illa expressa confessio, Dd. d. loc. ^{2.} Quod ⁵ siue fraude siue vi apertâ contra facinorosos, † qui & hostes reipublicæ dicuntur, decertetur, perinde sit, argum. l. i. ff. de dol. malo, hinc denominatio piarum fraudum, bonorum dolorum, d. l. i. § 3. ubi: quoniam veteres dolum etiam bonum dicebant, & pro solertia hoc nomen accipiebant. Sed hæc & alia parum movent.

Ad 1. Resp. Quod Doctores brocardica illa proferentes sine lege & textu vagentur, quorum assertio eadem facilitate, quâ probatur, reprobari potest. Sanè si suggerentis & extra fas modumq; juris præscriptum, interrogantis studium effective nihil præstat, l. ubi Bari. & Dd. ff. de qq. Quid factura illa per blanditias conquisita confessio, quam paulò post revocavit reus? Joh. ab Imol. consil. 110. ubi textus & rationes adducit pro sua sententia, Marsil. in d. sing. 201. in fine, deinde confunduntur † sub hoc argumento ea, quæ distinguenda erant, neque enim scquitur ex Baldi relatu, confessio exequenda est licet processus deficiat quoad sua solennia: ibi sane Baldus præsupponit confessionem legitimam & irrefragabilem, non dubiam & litigiosam, qualis hæc nostra confessio est.

Ad 2. Resp. Quod Doctores illi quoq; sine textu doceant, quod pœnæ avi, hoc textus authori procul dubio erunt. erubescimus sine lege loqui, ait Novell. 18. cap. 5. l. Labeo, ff. de suppell. leg. l. fin. Cod. de consum. lib. 12. Wilhelm.

helm. Antonii *descript. morat. concel. 61. num. 12. & seq.* addens, tales nimis
alte violare sine peno, unde non mirum si leuico more cadant, & paria t
sunt contra legem, vel huc lege loqui. Baldan. *ca. Geneside de 117. Jalon in l. 22.*
ff. de reb. cred. col. 4. Porro attendendum est, quod scriptores carati, non
omnes *ad hoc* esta defendant sententiam, sed quoniam reus non confessum
contradictori facta confessioni. Ita enim iure comparatum est, ut siquid
confessio blaudius sive inuis expressa dehinc fuerit sponte ratificata, vel valla-
ti aliis indicis, omnino situgari. Sed ad quem effectum quæris: vel quæstio-
nis vel supplicii?

Quæstionem patere t infirmam illam confessionem, supra diximus, 8
quæ rō fortius operabitur, quā validior quæstio copulata binis iudiciis, neq;
enim exultandum est, solam equum nō di confessionem remotis aliis iudiciis,
Iustificare quæstioni, per paradoxon illud tricum, totiesq; ex Alexand. *confil. 13.*
vol. 1. perum.

Ceterum si reuocata non sit confessio, et quia confessus promissæ gra-
tix omnino credidit, vel reus t ignoravit idiota, quid sibi pro cautela hac in 9
re statuerendum fuerit? ne cum meo iudicio quicquam aliud præterquam me-
rum iudicium generabit confessio, si reos delusum dimitti unpunis nolit, tamen
Cyn. Clar. aliq; nostri ordinis ingenie decident hic, adierantque princi-
pem, cuius est facere gratum, & temerere penas, teneri fidem extolvere,
magis, nō t additum esse quidem pro posse servare promissa, at quia ius 10
abolendi non sit in ejus matlapio, ultra penam extra ordinariam cumulat
iudicis imperfectioribus contentem non plectat. Nec denique obstat præ-
judicium t autim aliquando factum? Ecquid enim de præjudiciis t in gene- 11
re iudicandum tradit Coibman. *vol. 1. confil. 13. num. 14. ibi:* Præjudiciis cau-
sura patum, non est nimium tribuendum, nisi consiler plene & planè de
causæ identitate & conuenientia in omnibus circumstantiis; illa enim præ-
judicia habent se iustas referentis, cui non viso relato, id est, actis integris, ad
quæ sunt iura, non credunt. *He. 116.* Et quod equum od' iura & res iudicatæ ex
minimā fidei mutatione & circumstantiā variantur, post plerosq; tradit Wil-
helm. Antonii in claus. ad res p. aff. i. f. d. Thord. *Summat. de pro. esp. contra*
f. p. q. 1. in l. 1. num. 1. ca. ad fin. Auctor. error. magis. q. 1. d. 1. spargit vtrum.
ad l. 1. in c. 1. de f. f. al. vñ. Hesse. Darmst. i. contra. Jfenburg. n. 171.
Ad huc argumenta incidentia respondeo: Quod omne simile claudicat, nec
equum paria sint, quæ paria dicantur, uno quod paria non eadem, sed di-
versa magis dicantur, a quibus male inferitur. *J. f. mar. i. ff. de donat. inter vir-*
& uxor.

Alterum hujus capitis membrum erat de confessione t mentormen- 12
torum extors, de qua idem ius & iudicium est impresentiarum. Dicitur au-
tem tormetorum merus, quandoquq; reus deducitur in locum, ubi sunt
chordæ,

- chordæ, fidiculæ, aliâq; instrumenta tormentoria, manibus post tergum ligatis, atque ibidem examinatur de facto & facinore, item si vestibus exuitur quasi modo torquendus, Carer. cum multis citatis in §. in textu, pag. mhi 77. alii levem territionem, quoties reus mollis & pusillanimus est, nonnulli metum tormentorum dicunt esse carcerum squalorem insolitum, denegationem cibi & potus. Porrectionem cibi nimium falsi, quo potu negato reus marcescat, & præ siti penè intereat, Bald. in l. 1. C. de confess. Bart. in l. 1. §. Divus, ff. de qq. Joan. Wolff. rom. 2. lect. mem. pag. 88. dicit, sese novisse ¶ Episcopum, subditos utramq; speciem Cœnæ Dominicæ exigentes, fame necantem, juxta carceres poni jussisse mensam instructam epulis lautioribus, & dici per custodes ad miseros jam fame sitive perituros: accipite, comedite, bibite, &c. Non pauci omnes minas judicis de torquendo reo hic referunt, quæ sententia tamen vulgò exploditur, ut enim minæ solæ non attenduntur in edicto, quod metus causa, nisi vis major accesserit, sic nec hoc in loco. Denique tormentorum metu confessionem factam dictitant, quotiescunq; sub quæstione illegitima, nondum matura & decenti reus confessus fuit, Carer. d. loc. num. 9. aded, ut licet millies hæc confessio sit ratificata, non tamen nocet confitenti. Idem d. loc. num. 12. nisi aliis indicis corroboretur confessio nulliter emanata, ut quia reus extrajudicialiter quoque fuisset confessus eadem, quæ quæstione pendente confitetur, Marfil. in l. 1. in princ. ff. de qq. & in pr. §.
- 13 *quoniam, vers. ulterius tenens menti, &c.* ubi nec confessio ¶ per suggestionem impetrata, nec confitenti, nec aliis nocet, idem in l. 1. §. qui quæstionem, eod. Carer. d. loc. num. 17. Quantum ratificatam confessionem concernit, non mittendum erit monuisse, quod ea parum vel nihil inferat, si quando gemit
- 15 na ¶ præcesserit quæstionem confessio extrajudicialis, item si indicia pondera eoq; probata decenter extiterint adversus reum, etiam ante quæstionem & confessionem, quæ metu tormentorum facta proponitur. Marfil. in d. pract. §. quoniam, Par. de Put. de synd. vers. an stetur dicto torti, &c. Brun. de ind. 2. p. 1. quæst. 2. Bald. in l. 1. C. de probat. Bart. in l. fin. ff. de qq. & in l. bonæ fidei, C. de jurej. ubi ait: quod hic confessus jure appellare nequeat à sententia. Hoc notatum
- 16 esto, ut quoties allegat reus ¶ nullitatem confessionis, judex verò id neget, adferatq; spontè reum fuisse confessum, potius coacta, quàm spontanea præsumatur confessio, Bald. in l. 1. C. de confess. & in l. novissimè, ff. quod fals. iur. Ancharan. consil. 23. Carer. in d. §. n. 21. Covar. 1. resol. var. 2. n. 8. & seq. ubi disputat,
- 17 an liceat metu ¶ tormentorum crimen de se falsum confiteri? Et negat, adducens aliquot argumenta decisiva, ubi hoc finaliter considerandum relinquo, quandoquidem confessio ad evitandam quæstionem vel torturam facta, denuò & demùm pariat torturam, nihil aliud hac de confessione judicandum esse, quàm quod foret potius de re reorum non revocasse confessionem, non allegasse confessionis nullitatem, qua sese demum ipsos agunt præci-

præcipites in torturam, quam temeraria revocatione aliquantisper suspen-
derunt. Sed hæc de re fortassis ubi opportunius, &c.

CAPUT CVIII.

DE INDIGNIS CONTRA HOS, QUI OBVIANT,
NE REUS CAPIATUR.

SUMMARIA.

1. Qui obviat & impedirem capiatu-
rem, in causa ex hoc loco adducuntur.

2. Quod modis hinc ubi quædam sunt.

3. Receptatoris similes ad ablatum.

4. Receptatoris similes in gratia, in causa
homicidii autem ut maxime, si fuerit intima-
tus iudex.

5. Receptatoris similes in gratia, in causa
homicidii autem ut maxime, si fuerit intima-
tus iudex.

6. Iudex in latrocinium reum realiter in-
quiritur perit.

7. Deceptio iniquitatis modo cum lacer-
ari & fractis peritibus.

8. Qui deceptio ad hunc admittitur ad vultu
expositum etiam, non iudex si aggre-
ssus sit.

9. Quod sit aperiatur, & quod iudex in in-
dignitate sit.

10. Qui fuerit aliquem loco maiestatis
vultu iniquitatis, non reum, sed iudex, ad hunc
fuerit sit aperiatur.

11. Quod si reus suffragetur in receptorem
aliud, & quod reus exhibere vel pueri iudex
sit.

12. Qui reus, quæ vultu, vultu, & quod
equos, & quod, commodat, iudex aggre-
ssus sit.

13. Deceptio aliquem per passus salubre-
sit, quæ in manu latrocinii incidit, non est
infans non expectandus.

14. Aperiatur latrocinium vel alio fugit iudex
sit iudex.

15. De Hircanensis Archiepiscopi Calenien-
si abducit infans, & quod, iudex.

16. Qui reum caput & manibus lictorum,
quædam reum sit.

17. Diluuntur quædam argumeta, quæ
elidit iudex.

18. Qui arma reus subministrat, quæ se de-
fendat contra lictorum, iudex premittit.

19. Perstringunt ceteri vel attentioni salu-
tem in perstringere, iudex in gratia sit.

Præterea ad oculum hos, qui obviant & impediunt, ne capiatu-
reus, in-
dignum exortum, quod sit loci, participesque criminis, Cæter. in praxi cri-
min. § iudex in septimum, pag. 62. Gandin. de indic. dub. indic. 2. Alexand. vo-
lunt. 2. consil. 3. hinc utali. ff. ne quis eum, qui in juri voc. vi reum. § 111. de eo, per
quæ factum est, quæ iudex in iudex quæ sitat. &c. quos explicavimus part.
2. de vi privar. apud iudex. sit autem impeditio hæc & vel obvisio, reum oc-
cultando, abducendo, vel è manibus lictorum proculs eximendo: 1. Qui
reum occultat iudex se adstringit & similis est receptatori, & quod ho-
minum genus peilimum appellat. JCons in l. 1. ff. de recept. Matil. consil. 30.
Thom. Gramon. consil. 12. Cæter. in d. praxi. §. post vero, pag. 128. ubi adserunt:
quod contra receptantem & quoque resistent indicia & consilii & auxilii oc-
culti, quod iudex in causa homicidii stringere contendunt, quoties rece-
ptator fuerit inimicus occisi, Gandin. in rubr. de indic. dubit. ad tot. in prim.
indic. adeo, ut receptantem & se exonerare, probare teneatur, quod si præstire.

rit, tenetur nihilominus pœna receptantium, Carer. *d. loc.* Porro quid de receptantibus parentibus, filiis, consanguineis & amicis iudicandum, prolixè est deductum suprâ *cap. 8.* & ne quisquam per manus injustorum receptatorum evadat, bene constituta & recepta est inquisitio realis contra latitantes, nempe ut iudex † possit ac debeat per ministros quarere reos in ædibus alienis etiam per totum vicum, villam, & urbem, ne dilabatur pravus, unde hominum lætitiæ partim turbarentur, dicente Imp. *in l. 3. Cod. de episc. audi.*

7 *diem.* Quamobrem ad furta perquirenda mirabilis illa priscorum † diligentia, ut ait Joan. de Pined. *in Job. cap. 29. vers. 16.* ut etiam cum lucernis & perfodiendo pariete fieret, Plin. *lib. 29.* inquisitio, aut, per parietes agitur, & qui iudicetur, à Gadibus columnisq; Herculis accersitur: & Petron. Arbiter *in Or.* scribit, *ibi*: non servus publicus tam languidè agit, sed raptam arundinem subter tectum mittit, omniaq; foramina parietum perscrutatur: hinc Il. Platonis præceptum est, ut iudex clausa omnia & obsignata ac minutissima quæque perscruteretur & excutiat, ne furtum latere possit. Sic supremus iudex (inquit Pineda) minatur se scrutaturum Jerusalem, in lucernis, *Sophon. 1.* qui quoque præcipit Ezechieli *cap. 8.* ut munus iudicis obeat perfodiatq; parietem, *vide part. 3. cap. 2. num. 48. 49.* Quæ veterum perquisitio non tam de furto quàm fure & quovis maleficio, non tam de perfodiendo pariete, quam foribus, cameris, cistis, ubi vel res vel reus occultetur, intelligenda est, ut

8 qui ædium domus † intromittere nolit apparitores, referare cameras, cistas, non leviori sese adstringat indicio, Carer. *dist. loc.* Præcipuè autem hoc prægravatur indicio, qui post delictum commissum sese adsociat reo, quæ associatio † & receptionem arguit & participationem criminis, adeoq; exosa & improbabilis est, ut licet delicti insons fuerit, teneatur tamen eadem, qua ipse reus, cui sese associavit vel quem occultavit, nisi allegatam imprudentiam iurato possit probare, nempe quod ignoraverit conditionem personæ, qua cura fuerit versatus, at occultatio quævis est suspecta, & vix crediderim, facili negotio aboleri posse suspicionem inde resultantem. Quin quod tanto gravius arguatur occultator, quanto atrocius delictum est, cujus insinuitur reus.

10 aded ut qui viderit rebellem vel criminis læsæ † majestatis, non acclamaverit: succurrite, succurrite, ecce proditor Regis: strangulandus sit, Carer. *d. loc. pag. 129.* quæ sententia tamen displicet Panormitano & Felino *in c. 1. de off. deleg. statuentibus* ob solam scientiam, eamque haud revelatam, minimè habere locum pœnam strangulationis vel decapitationis, ideoque animam Bartoli, qui hanc sententiam primus dixerit, sepultam esse inferno. Quomodo autem & quâ pœnâ receptantes in quavis delicti specie coercantur, vide Carer. *d. loc. pag. 129.* Sed quid si reus † aufugerit in territorium diversum, & iudex nolit hominem exhibere pœnæ, repudiatis reversalibus & quibuscunque cautionibus, utrum præses illius provinciæ de receptione sit conveniendus?

miendus) Vide Caret. d. loc. p. 130. Sanè si crimen læsæ majestatis est in que-
 ritione, indicia conspirationis vitæ vitæ ille præles, quæ de re p. 2. cap. 4 uti
 nec indicis vacant, qui subditi jubente prætor noli capere reum, Angel. in
 l. i. C. de Nisi ager. non rump. 2. Qui reum ¶ abducit, cum primis aggravatur 11
 indicis, uti supra, adde ut qui saltem viam ostenderit malefactori quod evadat,
 delicti confusus præsumatur, Caret. d. loc. pag. 128. num. 7. magis est, si equum
 commodaverit dissipato, si tatem, quæ aquam pernataret, si vestes peregrina-
 tas, quod ignotus fugeret, ei suppeditaverit, si barbâ, comam, capillos ei
 deraferit, si per fenestram, fores insulas, illum demiserit, & quæ alia, &c. uti
 in casu conversis indicis est obnoxius, qui deducit aliquem ¶ per passus pe-
 riculosos atq; induit, ubi latrones latitant, modò id sciens prudens fece-
 rit, Gaudin. in rub. de indic. & in rub. de pen. in fine, item qui explorat quæ
 viator sit iturus, idq; denunciat latronibus, Marfil. in l. scienter, ff. de parricid.
 Caret. in d. præl. 3. homicidium autem, num. 7. pag. 124. hi indicati passim pro
 opibus auxiliatoribus habentur, Caret. d. loc. uti aditans flagranti ¶ maleficio, ut 14
 loquuntur, cujus consummationem poterat impedire, non impedivit, indi-
 cibus premior, quasi auxiliator, Gaudin. de indic. dub. ad r. indic. 9. Caret. in 6.
 circa. num. 26. p. 12. 6. modò si vassallus Domini necem poterat impedire, nec im-
 pedivit, non modo fendo cadit, sed societatis occultæ indicis secat. Idem
 Caret. d. loc. num. 50. Hermannus Episcopus ¶ Colonienus tres Lutheranos 15
 Pastores Baderbornio per astutiam, quæ eos Volcano offerrent, abduxit, au-
 tige vero incidentibus pluviis abstravit in via & pervenit Sostium, ubi Pasto-
 res suæ liberati & curæ vacans rediit ad Episcopum, hic ad Sostenses scri-
 bit, revocantque Pastores illi rescribunt, se audite velle eandem coram sua cu-
 ria, Joh. W. off. rem. 2. l. 5. num. pag. 183. Wann sic auffß Klügest areiffen
 an So gehet doch Wirt am ander Dahn 16. Hec obiter. ¶ Qui e manibus li-
 berorum rapit reum ¶ non modo indicis contra sese congerit, sed & vellatæ 16
 majestatis, vis publicæ, & injuriarum pro re nata tenetur. Neq; hic distingui-
 tur, si reus ipse quis, si reus per familiam vim fecerit, & ne caperetur reus,
 præstiterit, l. 8. ff. de vi publ. Barr. Angel. & Dd. in l. i. C. de his, qui latron. ¶ in l. 3.
 ff. quisquam ff. ad S. Crum. Syllan. Bald. in l. non idem, C. qui accus. p. ff. & c. Neque
 hæc obstat, quod Ulpian. in l. i. §. 2. ff. de qui reum, & c. dicit: non tenetur eximen-
 tem ¶, quando citatus comparere non tenebatur, ibi: & sanè si deliquit, qui 17
 vocat, non deliquit, qui tæmet, &c. Deinde, quia vim vi repellere licet, etiam
 adversus injustum executores, Barr. & Dd. in l. 5. ff. de just. & jur. Francisc.
 Marc. quæst. 748. Cassan. in consuet. Burgund. tit. de justico. rubr. 1. §. 7. gloss. 3.
 ubi scribunt, officarius injuste procedenti resistere quidem licitum esse, at in
 dubio illi esse parendum, Myns. cent. 3. observ. 28.

Respondetur à diversis inferri. Ulpianus in d. l. i. præsupponit actionem
 civilem, nec non ejusmodi causam, ubi citatus omninò necesse habebat com-

parere, quia extra territorium jus dicenti impunè non paretur, *l. fin. ff. de jurisdict.* idem est, inquit Paulus *ibidem*, si suprà jurisdictionem suam velit jus dicere, in re præfenti & criminalis actio, siue accusatio vertitur, & causa sic comparata præsupponitur, ubi reus realiter citandus, & ad judicium trahendus erat. Quod enim citatio verbalis in civilibus, hoc in criminalibus præstat citatio realis, quæ dicitur captura.

Ad sequentem respondeo rationem: Quod vim inferre non dicatur magistratus, qui jure publico utitur, non minus quàm qui ultro ferro animadvertit in facinorosos, purgandæ enim sunt provinciæ malis hominibus, *l. 3. ff. de off. præsid.* quinimò ubi offensio est licita, defensio est prohibita, per tritam æthiologiam, Franc. Marc. *d. quæst. 748.* Christian Kreimberg *in tract. de necess. defens. quæst. 3 n. 11.*

- 18 Eisdem quoque aggravatur indicibus, qui arma † suppeditat reo, quibus se defendat, alioq; modo & pacto efficit, quo effugiat ille, nec ad judicem perducatur, Carer. *in præf. pag. 131.* Perinde est, si juvè jam carceratum, quo perruptis compedibus, fracta custodia evaderet, nisi notoriè innocens esset captivus, adeò, ut juxta nonnullorum tradita ipse reus carceres effringere, atque fugere possit impunis, prolixè Covarruv. *1. resol. 2. num. 12. & seqq.* Atinques: Ergo adhuc verum est, quod ex *l. 1. ff. ne quis eum, &c.* adferre batur argumentum. Respondeo à separatis inferri denuò. Quin confunduntur, non confundenda causæ, & longè atrocius est subire mortem immeritam exemptione hacce evictam, & sententiam in causa civili teruncialem, quæ reparari potest facili negotio: hæc nequaquam, mors enim omnia solvit, Sebast. Medic. *in tract. mors omnia solv. in med.* Deinde nec ἀπλῶς nostram facimus illam scientiam trivialem, quin potius adseramus, ex hinc quoq; indicia nasci tam
- 19 contrafractorem † carceris, quàm jutorem facinoris, non secus ac indicia generantur ex confessione metu tormentorum, vel spe gratiæ facta, *Quæ de re cap. antecedenti.*

CAPUT CIX.

DE INDICIIS, QUÆ EX FAMOSITATE
descendunt.

SUMMARI A.

- | | |
|---|--|
| 1. Famositas & fama quomodo differant? | 5. De Coracota & Demetrio famosis latronibus & pirata quadam enarrantur. |
| 2. Vix labora' falsitate, quod omnes & universi dicunt. | 6. Famosa meretrix quanam? |
| 3. Fama mala ab invidis & improbis passim solet spargi. | 7. Specialis de Mathilda Gregori VI I. pellice referuntur. |
| 4. Famositus totius Provincia clamor & rumor est. | 8. Famositus parit indicium vehemens & notorium. |

9. In

9. In causa famosi latronis deinde sit copia soluti delatore.
10. Latro famosi & socii iudicatur pari passu ambulant.
11. In appellatione ambulant ut in hac causa dicitur.
12. Non tunc quod latronum dicitur, ut tunc.
13. An latronum requirit solutio proceli.
14. An latro vel socius famosi possit a proceli dicitur.
15. Inducitur proceli proceli dicitur.
16. Latro famosi & socii iudicatur pari passu ambulant.
17. In appellatione ambulant ut in hac causa dicitur.
18. Non tunc quod latronum dicitur, ut tunc.
19. An latronum requirit solutio proceli.
20. An latro vel socius famosi possit a proceli dicitur.
21. Inducitur proceli proceli dicitur.

DE fama diximus supra cap. 7. & quæ indicia inde propullulare soleant famosi latronis & indicium ab indieto famæ tantum distat, quod fama mendax, ut plurimum aberrare solet à veritate, quia vanæ populi voces non sunt attendendæ. Clar. 5. recept. sunt in pract. criminali, & sit. quest. 8. num. 3. vel quia fama requirit accuratam probationem, qua de te d. cap. 7. famositas verò nunquam vel rarissime solet veritatem non indicare, quæ multitudinis dicitur testimonium, & Cothman. re. p. a. num. 744. & opinio vulgi quæ præsumptionem juris inducit, Eberhard. in loc. ab opin. vulgi. Vix & quippe fallitate laborat, quod universi dicant, Cater. in pract. crim. spectat huc locus, Gen. 18. ibi: Clamor Sodumorum & Gomorreorum multiplicatus est, & peccatum eorum æggravatum est nimis, descendam & videbo, aurum clamorem, qui venit ad me, opere compleverint, &c. de hoc indicio agit l. 10. de pen. ff. de qq. uti refert Ceter. in pract. crim. 5. trigessimum quartum indic. pag. 65. Pat. de Put. in re. f. in verba, certura, versio, quidam latro famosi, &c. alias fama & est vox vicinorum, quæ ab invidis oriri solet vicinis, sive populi ejusdem universitatis, Fechet. de fama 1. & ff. de famosis & totius provincie vel regni rumor vel clamor, prout de populares vix emat locutiones, famosi latro, Bodin. 1. cap. 1. Quod enim Cotacotis & insignis & famosis diceretur latro, non tam periculatum erat adeoq. certum, quam facinus hoc indubitatum Cæsar Augustus publicis edictis delicti, & qui prædonem captum sibi offerret, ei decies lesserum ex fisco dari juberet Ex famosi latronum vel piratarum numero fuit Demetrius ille, qui jam supplicio afficiendus reponebat Alexandro Magno cui hoc non comiteris regno suo Macedonia totum infestaret orbem luteranum, cum ipse ex paterna hereditate percepisset vix duos myoparones, vidi part. 2. cap. de milic. pyrar. famositatis vel famosorum latronum nomē quoq. inscribat Callistrat. in l. 28. §. 5. ff. de pen. ibi: famosos latrones in his locis, ubi grassant sunt, sutes figendos, compluribus placuit, ut & conspectu deterreantur alii ab indidem facinoribus, &c. Sic famosum & scortum dicimus, cujus turpido manifesta est & scandalosa, uti scribit fuisse Leenam

quæ ad necem usque cruciata & torta nedum in se, nec in alios confiteri noluit, Tiraquell. *in ll. connub. leg. 9. gloss. 1. pag. 9.* Atticam, famosam illam meretricem, ejus farinæ extitisse idem scribit, quæ carnifice jam fatigato, linguam tandem comestam in faciem judicis expuit, ne vocem emitteret, nec se aliove in discrimen majus conjiceret. Taceo famosam Thaidem, quæ penes Alexandrum sollicitabat, ut domus Xerxis eburnea incendio destrueretur, Plutarch. *in Alexandr.* quam ipsa succendit meretrix subridente rege vino & blandimentis dementato, nonnullis condolentibus tam insigne ædificium regium in cineres converti.

Taceo scortum famosum, Mathildam Gregorii VII. pellicem, aliquot legiones militares pro autoritate Papæ de ære suo, quia comitissa erat, sustentantem contra Cælares, Car. Molin. *in tr. contr. parv. dat. cur. Roman. pag. de*
 7 hac Mathilda † (ut saltem hæc obiter annotem) Bûdragus acer Papæ defensor in hæc verba scribit: Papa non potest errare. Unde legitur de Papa Gregorio septimo, quod aliqui Episcopi volebant eum damnare ut Magum, & quod suspectus esset ob nimiam familiaritatem cum Domina Mathilda, sed Episcopi non cogitaverunt, quod Papa nec Magus esset, nec errare posset in quocunq; facto, nam licet fuisset cum Mathilda illa aliquid jocus, fecisset hoc pro curialitate, quia se modicum recreasset in tentationibus suis, ut faciunt alii quoque Ecclesiastici, sed non præsumitur tantæ celsitudinis apicem errare posse, Wolff. *rom. 1. lect. mem. cent. 15.*

8 Atq; hinc jure accidit, ut ad rem redeam, quod famositas † promiscuè dicatur indicium vehemens, indicium notorium, quod à cæteris speciebus in
 9 hoc differt, ne in causa † famositatis & notorii reo communicetur indiciorum copia, negante autem reo factum, ut examinentur testes in præsentia rei,
 10 & siquidem ulterius † factum neget facta confrontatione, examinatisq; testibus, confestim tradatur quæstioni, vide Gail. 2. *de pac. publ. cap. 7. num. 10.* imò si quæstionem sustinens, ultro, quod ei famositas opponit, notorium dictitat, fuerit inficiatus, terminus brevis ex abundanti conceditur inficianti, ad producendos defensionales, eosque probandos, quod si præstare nequiverit, sententiam condemnatoriam ferat judex, & quod justitia in eo desiderat, exequatur, Carter. *in pr. crim. in §. secundus erit casus, nn. 15. pag. 6.* Gail. *d. loc. de pac. publ. c. 7. lib. 2. n. 11. et 12.*

Deinde hoc admittit speciale, indicium præfens & vehemens, ut licet
 11 in processu indiciorum toleretur, appellatio † ea in præsentiarum nequam jure permittatur, Carter. *d. loc.* ratio est: quia in notoriis non servatur processus, adeò ut judex se statuta & ordinem judiciarium servaturum, jurans, non perjurium committat, siquidem super notorio, neglecto juris ordine procedat. Paris de Puteo *in tract. Syndic. in verbo, latro famosus. &c.* Quamquam aliqui contendunt recipiendam appellationem esse, si gravamen sit summè

summe relevans & urgens. per c. Romana, §. fin autem, ext. de appell. cum multa dicantur notoria, & quæ non sint notoria, c. consilium. eodem, quæ opinio¹² scriptis valet, quoties sententia delictiva super ipso notorio pronuntiatur, ut quia hæc verba inferantur decreto: quia de crimine notorie constat, vel crimen notorium est: Ergo condemnatio, &c. nonnulli statuunt notorii tantum vultu esse, ut ne loqui requiratur sententiam sed *amplius* executionem, Paris de Put. in d. c. Syndicum verb. notarium, &c. Carer. d. loc. n. 30. quam traditionem non nisi veram existimamus, nisi deliquisset reus in iudicio, iudice pretribunali sedente, ut quia percussit, occidisset hominem, conspiciente prætoris & turbis hominum. Ad quid enim processus tela, ad quid sententia solennis, remota ætate? Gaudin. in l. r. quom. proced. quando delictum est notum. Albert. de Rofet. in l. 6. §. de off. præsid. Neque hic adversatur, quod cap. 41. notoria non nisi iudicium patere diximus. Respondeo, aliud notorium & dici,¹³ quod quidem notorium est, ac probatione indiget demonstrativa, ut videat iudex an etiam notoriū sit reuera, quod pro notorio venditur, quo sensu capitulum est c. 4. c. Porro aliud non tam dicitur, quam existit notoriū, de quo hæc præterea nostra oratio, Carer. in præst. crim. d. §. secundus est casus. Sed an-
ne latro & notorius, fur, vel proditor notorius & famosus à privato occide-¹⁴ tur? Respondeo: quod quauquam mimitor credis occidi posse, cum melius sit præuenire quam præueniri: & naturalis ratio dicitur, ut vici atq; injuriam propulsemus, l. 3. §. de i. & l. Cum primis cum copia iudicis haberi nequeat, vel iudex & accusator de iniuriis liberè demittat, nec recipiat sufficientem cau-¹⁵ tionem, aliq; de causis deliquit favore & gratia corruptus, ne securus sit ac-
cusator. Carer. in d. præst. circa tertium, pag. milia 175. nec non occidere sic
permisum fore iudicatum & vel bannitum, cui latro, proditor famosus rectè¹⁶
assimilantur. Idem in d. seprimò igitur, pag. 194. & seqq. Non tamen id crudè
ad id subintelligendum dixerim: cum singulis concedendum non sit, quod
per magistratum fieri publice potest, ne occasio sit maioris tumultus facien-
di l. 1. §. de reg. jur. Bald. in l. fin. C. de mal. & Marth. Cat. in d. §. secundus est
casus, in fine, ubi indistinctè quidem docent ultionem de famulo latrone non
esse concedendam privato. At, quod mimitor credis, minas quoque executio-
ni daturus, occidi possit siue per se, siue alium, iudice iustitia dormiente,
nullam viderint habere difficultatem, l. 1. C. quando sit sine iud. se vind. Bald. in
l. 1. C. unde vi, Carer. in §. circa tertium, num. 6. pag. 173. Hinc est, quod si alter
destinasset cixā subordinatā offendere & alterum, facinus præparamenta, hic¹⁷
verò præuocens, occidat parantem sibi necem, non teneatur præuocari ordina-
ri hominibus, quoties ille fuerit pugna, solitusq; dare minas executioni,
Gram. de off. §. Carer. d. loc. num. 7. Deinde, an baninitus occidi possit sine evi-
denti eaq; iure admissa causa? Crimen non est, unde nihil solidi inferitur,
Barr. in l. ubi passum, 40. C. de transact. Carer. d. loc. in princ. & toto illo §. prædi-
cto, dispu-

- 18 Et, disputari solet, an statuto caveri possit, bannitum † impunè occidendum à privato? quo ipso sat nervosè concluditur, jure communi identidem non licere, aliàs enim opus haud foret, ea, quæ licita sunt, demum licita facere.
- 19 Quoties tamen ex causa perduellionis, vel læsæ majestatis † reus esset in banno, secus dicendum esset, & siquidem bannitum non interficeret, cum posset patriota, & Imperii subditus, vix evaderet societatis occultæ indicia, secundum tradita capitis antecedentis, *num. 10.* præsuppositis hisce: Quod reus majestatis divagetur incertis sedibus, nec tutò capi possit, vel sisti pœnis ordinariis, *d. cap. anteced.* Cæterum qui proscriptum odio privato, temerè vel proditoriè occidit, vix pœnam homicidii extraordinariam evitabit, Menoch. *1. arb. qq. cas. 90. arg. §. fin. Instit. de his qui sunt sui vel alien. jur.* sicut qui captum
- 20 bannitum † interficit, cui promiserat, ne occideretur, pone, bannitum jure occidi potuisse hostem, Bart. in *l. 2. C. quand. lic. unicuiq.*, &c. nec non, qui cædit in bello captivum hostem, cui fidem captivitatis, & solvendi lytri dederat, de homicidio tenetur coram Deo & mundo. Si fidem dare jus erat, datam frangere crimen: Hæc enim ipsa sibi sunt consequentia, vide Bodin. *de Republ. lib. 5. pag. mibi 937.*

CAPUT CX.

DE INDICIIS, QUÆ EX JUMENTORUM NUTIBUS, mutisq. demonstrationibus eruuntur.

SUMMARI A.

- | | |
|---|--|
| 1. De accommodatione horum indiciorum. | 7. De cane denunciatore, quem describit Ranzovius carminice. |
| 2. Quanta miracula Deus per asinos bruta vilissima ediderit? | 8. Alia de cane homicidia prodente ex Plutarcho. |
| 3. Boves & serpente locuti fuere prædicentes futuros eventus. | 9. Porro de cane Capparo sacrilegium manifestante. |
| 4. Deo irascente omnes bestiola coguntur stare in armis. | 10. An quibusdam bestiis compatat ratio. |
| 5. Indicibus silentibus bestia coguntur denunciare delicta. | 11. Describitur canis Chalcæ ex Silvio Italico. |
| 6. De cane regi epyrotarum denunciante eadem. | 12. Admiranda de bove refractur. |

1 DEniq; non muta nec prorsus obscura sunt indicia, † quæ ex jumentorum nutibus, divino sic dirigente judicio, cum omnium non possit reddi ratio evidens, *l. 20. ubi Bart & Zas. ff. de ll. incertæ sunt sæpe hominibus casuum contingentia*, Deus quicquid occulto nobis pandit judicio vel indicio, nō uti contingens vel vanum, quodvis arbitrabimur, nihil sine nutu divino natura agit, aliquantum à communi recedens scopo, nihil perperam nihil temerè divina operatur majestas, nos cæci versamur in tenebris, minimum est, quod intelligimus. Aeneas Sylv. in *hist. Boëm. c. 69.* Pogg. Flor. *de mis. hum. condit. l. 2.*

In tan-

In tantum ut bestiarum abjectissimæ & vilissimæ Deus arcano suo consilio
usurparet ministerio astræ, quâ inequitavit mansuetus Hierosolymas scilicet ad
confundendum hominum fastum, vastumque superbiam spiritum, quo rurgit o-
mnis caro, quæ coram Deo est sicutum, *Ps. 107*. Sic Jehova astræ ꝑ usus est mi-
nisterio, videamus adversus Israelitas fremente. *Am. 22*. ubi dicit textus: Et
Deus aperuit os astræ & locuta est. Romæ anno 566. alina pulloris ascendit
excellentia tribonâ quasi concionatoria, & fugitum immanem edidit multis
admirantibus, *Sogon. 13*. Joan. *Wolff. tom. 2. lib. mem. p. 901*. Ammonius Ale-
xandrinus alinura audiretem habuit non absq; miraculo. Idem *Wolff. tom. 1.*
p. 118. Sic bos locutus ꝑ est Roma, frustra se urgeri pulsariq; à domino ad ara-
trum, non frumenta sed homines brevi defuturos. Idem *tom. 1. p. 118*. In
Pannonia serpentes nati in corporibus humanis, (nonnullis ad calorem solis
evomeribus serpentes) imò tanta multitudo implevit domos & agros, ut
cum aliquis serpens sustibus caderetur, ex aliis serpentibus quidam locutus
est dicens: nihil efficiens contra ultionem divinam pugnantes. Idem *Wolff.*
tom. 1. p. 118. Equidem vero verius est, quod divino ita sentente ꝑ numine omnes
bestiole cogantur stare in armis contra hominem mortalem. Anno 1520. ci-
vis Ephoriæ quidam domialuit corvum, quem mæstum vidit, alloqui-
tur ioco corvum, quid agis corve respondit corvus ex *Psalm. 77*. cogitavi dies
antiquos & æternos in mente habui. Idem *Wolff. tom. 2. p. 118*. Sic dū cuscinię
colloquantur in caveis de bello Smalcaldico, *Camer. 3. med. hist. c. 63. p. 260*.
Quoniam equus depictus eundem hincitū Constantinopolis, quod regni
translationē significavit. Id. *Wolff. tom. 1. cent. 14. p. 686*. & quæ exempla alia.
Porro equus dubitat, ut proposito nos accingamus, Deum super hominum
sceleribus ita sententem sepe in ceteris bestias, indicis silentibus ꝑ exterioribus,
quæ vel denuncient suggerantq; vindictam, ne evadere possit perniciosus &
flagitiosus, ne dum coram mundo dilabatur impunitus. Ut idcirco, occurrente
insolita ejusmodi denuntiatione, iudicis sit non temerè aspernari causas, quæ
aliis argumentis subterfugibus, non pusillam præ se ferunt suspensionem, quæ
qualiacumq; indicia ut illulcentur exemplis, quæ rem declarare solent, unum
atq; aliterum ex memorabilioribus adducatq; inde non tam caput præsens,
quam hanc totum primum tandem absolvam. Refert Laur. Cupre. Carme-
lic. *in thes. mundi*. & Joan. *Wolff. 2. lib. mem. p. 118*. quod Pyrrhus Epi-
tora ꝑ quodam die iter faciens cum exercitu suo, forte fortunâ canem reperit,
qui mortui fieri sui cadaver in ampla & publica via asservirac. Cuius aliquâ-
diu hoc miserabile spectaculum esset contemplatus, submonitus est à rusti-
cis, jam tenditum esse, quod miserum hoc animal, loco illo non demigraret, &
licet cibo, putuq; carens, tamen calaver non deseruerat: quæ ex causa, Rex
corpus illud humani fecit & sepeliri, canisq; ob fidelitatem suam enutritus &
conservatus est. Quodam vero postmodum die Rex de cade inquiri fecit, sed

R r

nihil

nihil certi de scelere invenire potuit. Accidit autem, ut paucos post dies censerentur, lustrarenturq; ejus copiar, jubente Rege, ut singuli prater ejus oculos irent, ut turmas equitum recognoscere possint. Canis quotidie Regem, sed tristis & mutus penè sequebatur, donec illi, qui herum ejus trucidarunt, transirent. Mox impetu & furiis admirandis incurrere cepit in eos, lacerare discerpereq; eosdem meditans, magnoq; cum ululatu, modò huc modò illuc se vertens, & jam Pyrrhum, jam latrones intentissimè aspectans, videbatur ab eo iudicium postulare: quæ etiam causa fuit, cur Pyrrhus omnes circumstantes merito suspicaretur, quos canis allatrasset, per eosdem hoc homicidium perpetratum esse, ita ut hisce conjecturis damnarentur, & in examen & questionem dati convincerentur punirenturq; delicti. Res erat indubiè miraculosa, subdit author, qua Deus, quam sit in iudicio justus, demonstrat, quodq; summè eos exsecratur latrones & homicidas, qui sanguinem profundunt humanum, usq; adeò, ut bruta quoq; animantia capitis eos accusare, imò & supplicium de eis sumere permittat. Adde relationem Ranzovii † carmine descriptam, iudicium hoc admodum scite illustrantis, in catal. Imp. inter cepit aph. sua famil. pag. 60. ubi:

*Rem non absimilem celeberrima Cimbria novit,
Colmaria in noto qua fuit acta loco.
Hic detestandum commisit adultera conjux,
Instructa Satanae, probris furiosa, siclus.
Quale sit, inclusum numeris, ut scire nepotes
Possint, qua potero dexteritate, dabo.
Incola Colmaria quidam, cui sedula certe
Cura domus, uxor sed male fida fuit.
Ad loca quæ porcis tunc exhibere saginam,
Se cum vicinis contulit ipse suis.
Obscuram traherent cum sera crepuscula noctem,
Apta viatori nox tamen illa fuit.
Cumq; suis paulum digressus ab ædibus esset,
Hei male confestim cepit habere miser.
Dixit & ad comitem: domus est repetenda sodalis,
Et quo perrexi, non datur ire mihi.
Setigerum pecus ergo meum ne queso graveris
Ad nostram rursus ducere rite domum.
Promisit comes ista viro, qui protinus ager,
Inflexit gressus ad sua tecta suos.
Adveniens ades occlusas vidit, & intra
Mox animadvertit cuncta filere domum.*

Uxor

Uxor enim veneris gaudebat adultera furto,
 Cum seruo fœdant luxuriosa chorum.
 Et quia iam audiri sese malefida marito
 Fœderat in illi insipitoneram.
 Nunc etiam suspecta fuit: cui seruidua ira,
 Insultat ergo suam conuendo foras.
 Territus amplexu melius stratumq; reliquit.
 Hec male pro marito non nimis aqua fuit.
 Pulsata tota tandem vix inchoa reclusit,
 Insidit nec non fraude repleta foras.
 Atq; viro caput uehementi intendere litem.
 Quam non immerito debuit ipsa pati.
 Negligam incensam pecorie discrimine plenum.
 Pro nihilo duxit damna pudicitie.
 Sed vir multa mouens intra se & lassum cunde,
 Imposuit lecto frigida membra a suo.
 Et, una prima quam ipsi per membra latentem
 Serperit, admissum est vitiale scelus.
 Atq; huc cum mocha jugulum mucrone resoluit.
 Namq; quiescentis (rei memoranda) viri.
 Mœtati non sacro pectore intrinse cadaver,
 Atq; sepulchra proxima curasunt.
 Aggerte defodiunt aliud sara inde remoto,
 Totaq; perantur omnia est absq; metum.
 Insuper egregium suum larue adultera luctum,
 Omnis cum fuerat turba reuersa domum.
 Raptamq; una crebra ululatibus omnes,
 Attestans de suum non rediisse virum.
 Sed Deus, è summo qui proficit omnia coele,
 Iudice etiam tantum noluit esse scelus.
 Iustus enim Deus est: patre anres odi iniqua,
 Nunc qua detellam sit ratione dabet
 Cum re confellâ vicariis cunctis redaret,
 Unus fecit equos pabula adire sua.
 Et subter curru concessit lumina summo,
 Auro à bigis appropriante suis.
 Hic ubi morba viri defoderat ipsa cadaver:
 Ah nihil est summum fallere velle Deum:
 Namq; quiescenti vir quidam apparuit, illum
 Ore representans, qui simulatus erat.

Rrr 2

Hunc

De indiciis delictorum generalibus, &c.

Hunc ille objurgat, querens cur serius adsit,
 Nec tempestivè venerit ipse domum?
 Hic contra: noli quicquam, vir amice, timere,
 Sed mihi da puro pectore, quaeso, fidem.
 Te summo studio mea velle capeßere jussa,
 Annuit, hic autem talia deinde refert.
 Cum mæcho uxoris propriæ me dextra peremit,
 Aggeris ac hujus contumula vit humo.
 Hoc super imposito dabitur spectare recenti
 Cespitem, et hoc notum fratribus esse velim.
 Cetera iudicibus mando: disparuit hisce
 Vocibus orator jamq; erat orta dies.
 Ille domum pergit, sed præformidine mentis,
 Dicere non audet fratribus ista viri.
 Restaurans iterum gratâ sua membra quiete,
 In somnis patitur, quæ modo passus erat.
 Lecto astare virum stupefactus cernit eundem,
 Solventem subito talibus ora modis.
 Cur levis es, promissa negans, promissa requiro,
 Adstrictam verbis terogo, solve fidem.
 Quod me cum mæcho jugulavit adultera conjunx,
 Detectum cupio fratribus esse meis.
 Tristes exuvias aliò mea detulit uxor,
 Absconsa penitus non tamen esse queunt.
 Tu comes esto viris, tu dux quærentibus esto,
 Monstrabit tandem nigra catella locum.
 Nec mora cum Titan surrexerat, ipse rejecto
 Fratribus exposuit somnia bina metu.
 Queritur amissus spectatur in aggere fossa,
 Corporis humani signa relicta tenens.
 Queritur ulterius corpus, non cernitur ullum,
 Cernitur at circa nigra catella viam.
 Disjicit hæc terram pedibus notat atq; cadaver,
 Protinus ad comites dux stupefactus ait:
 Nigra quiescenti talis mihi visa catella est,
 Hic nobis fiet res manifesta viri.
 Approperant omnes, mox defossuq; cadaver,
 Inveniunt sic per somnia res patuit.
 Sic Deus in claram profert abscondita lucem,
 Tandem impunitum nec sinit esse scelus.

Et ne

Et ne quid dubites, me scribere vera notabo.
 Supplicium tulit, quæ reat turba loco.
 Spadensem morbus fugando venit in urbem.
 Illis supplicium maz capitale luens.
 Quabatur vitam sine vit adultera conjunx.
 Inducit certi dicere Crempa pari.
 Diversisq; licet per nos, mortemq; culere,
 Prescile a dmo, s. femina virg, laus.
 Amborum tamen una fuit confessio, tali
 Qualem commemorata singula gestamodo.
 Sic velut in speculo spectat, odisse supremum.
 Reflorem ceder concubituq; wagos.
 Adta quidem sunt hac elapso tempore Crempa.
 Prescilem Raut, eor cum Nicolau erat.

Ceterum quam mirando admodum facinora abscondita demonstra-
 veris canis indicio: non præterite possum ea, quæ hac de re scripta reliquit
 Plutarchus † in vita Palapide, easque commemorat uti exemplum vindictæ &
 divinæ obstupendum. Joan. Spinæ de tranquill. anim. lib. 5. pag. 275. ibi: Sce-
 dalo eundem in leuætris habitantem & humaniter peregrinos hospitio excipien-
 ti, licet non admodum diviti, duæ erant formosæ & honestæ filia: quarum a-
 more duo Lacedæmonii hospites correpti, primò quidem præsentiam & vir-
 tutem patris reveriti, nec ardentem libidinem suam parefacere ausi, abierunt:
 Sed reverti quum pariter abisset, & filia comitate patria & decora grataq; ur-
 bantate illos excepissent, tum illi has solas, & consilio ac ope destitutas,
 oblitæ omnis officii, honestatis, hospitalitatis amicitiaque sacrali Juris, an-
 tiquæ majorem suorum virtutis, severitatem adversus adulteros Lycurgi le-
 gum austeræ patriæ disciplinæ, famæ, virtutis & æquitatis, Spartanz ubique
 celebratæ, altarumq; rationum, (quibus contineri potuissent, nisi eos sua libi-
 do excæcasset) turpissimè violaverunt, & incorrupta ilibataq; hætenus virgi-
 nitare per vias spoliaverunt, ad hæc eas lagentes de Deorum hominumque
 fidem tantæ injuriæ & turpitudinis ulciscem implorantes, in puteum de jecere-
 runt. Postquam abissent, pater reversus diu hæsit incertus, quid filiabus suis fa-
 ctum esset, quod canicula indicio, quæ ad puteum itaret, miserè suffocatas
 reperit. Quibus sepultis miserabiliter lugens, quum Lacedæmonios illos se
 ablente reversos intellexisset, suspectos habuit, quod aliquando sibi filias lau-
 dasset, itaq; Lacedæmonem profectus rem Ephoris detulit, nō auditus, aut
 neglectus, ad reges se contulit: inde ad populum, quum & ab his negligere-
 tur. Sed neminem nactus, qui vellet audereve pro ipso verba facere, quan-
 tumvis iusta orante, tum demens præ dolore pedibus terram pulsans, manus
 ad cælum tendens, & dira Spartiatis imprecatus, super sepulchra puellarum

R r r 3

seipsum

seipsum jugulavit. Quid autem inde accidit? Tunc Lacedæmonii, omni Græciæ præsidio in præcipuas urbes imposita, dominabantur, sed Thebani servitutem indignè & impatienter ferentes, duce Epaminonda præsidarios ad unum omnes interfecerunt: & quum accepissent, Lacedæmonios ipsorum rebellionis ulciscendæ causâ accelerare coactis copiis, ad sepulchra feliarum Scedasi illis occurrerunt, & victos ita profligarunt, ut se recolligere postea nunquam potuerint. Quod omnium admirationem excitavit, quia inauditū hætenus fuerat, à paribus, nedum ab inferioribus illos superatos fuisse, & certè Deus tum evidentissimè ostendit, se probè stupri illius & magistratum in eo ulciscendo negligentia meminisse, quod ut manifestius declararet, potentissimos & omnibus formidabiles, quum per septingentos annos imperium Græciæ obtinuissent, voluit ab imbellibus, paucis & male instructis, repente cædi & profligari ad sepulchra virginum illarum, ac uno prælio ad eam & hominum & bellicorum apparatus necessitatem redigi, ut ab eo tempore non facile ad orientibus resisterent, & quo melius hic Dei justitiam animadvertamus, Pelopidas, unus ex Thebanorū ducibus, paucis ante conflictum diebus, signis quibusdam æriis tertius Scedæum in somnis vidit ipsum hortantem, ut pergeret, fore enim, ut eo victore Lacedæmonii sibi & filiabus suis injuriam acceptam luerent. Plura de hoc indicio scribere cogor à canibus suppeditato: Hesiody Poëtæ illius eximii, interfectores à cane proditos, supplicium dedisse refert Plutarch. in *dialog. de compar. terrest. animal.* ubi & ejusmodi recenset historiam, quam quoq; Erasmus *Chiliad. 1. cent. 7. allegat, ibi*: Quidam irrupit in Æsculapii templum sublati aureis & argenteis aliquod monumētis, clam & ignotus, ut putabat, aufugit, at canis tēpli custos, cui nomen Caparus, † nam indignus, qui periret ἀνώνυμος, cum videret neminem ædituorum sua voce commoveri, fugientem sacrilegum est insequutus: ac primum quidem saxi petitus haud tamen discedebat: Exorto die non accedebat propius, sed procul oculis observans sectabatur, nec cibum objectum capiebat. Rursum juxta dormientem cubabat & ipse, & abeuntem ad consimilem modum insequabatur, quod si qui viatores fuissent obvii, iis cauillā adblandiebatur, in illum unum latrabat ac sæviebat. Hæc cum ab aliis alii didicissent, simul & canis & homines figuram cognovissent, sacrilegum apprehenderunt, & ad supplicium duxerunt, cane præcedente hilari jam ac gestiente, quod maleficum esset venatus. Unde ei cani de publico pastus decretus est, ejusq; rei cura sacerdotibus mandata. *Hætenus ille.*

Nihil hic dicamus de jumentorum aliorum opportunis suppetiis quoad fortunæ casus adversæ, eorumq; erga Dominos amore plusquam bestiali, ut non pauci statuere non sint veriti, animalibus nonnullis animam inesse rationalem, quâ de re admodum scitè Joan. de Pineda in *Job. tom. 2. c. 35. vers. 11.* ubi attestatur, & Theologos & Philosophos fuisse in ea sententiâ, nempe quod

quod quædam bruta sint rationabilia. Quin etiam Socratem & Rhadaman-
tem iurasse per animalia. Socratem cygnos suos consecratos appellasse constat,
& sermonem potius deesse animalibus quam intellectum, scribit Plutarch. d.
loc. in dialogo an beatis ↑ insit ratio? Vide memorabiliora de hac questione 10
apud Pined. d. loc. Herm. Busch. in comm. ad Sil. Ital. pag. 17. ubi equos Clæli
jam semimortui donuam prostratum agnosceus excusso infessore Vageso
per media cadaveta accurrit, & Clælio flexis cruribus terga cōscendenda præ-
buit, quæ de revericuli exitui, Silii Italici de bell. Punic. lib. 10.

*Seminetum extrema vitam exhalat in amas,
Munere de cœcis jam Clælium, ↑ oras, visu
Languida, vix agro, & dubiâ cornice, levabat.
Agros, & fœpes, arctibusq; auribus acrem
Hærentem effundens, sternebat tellure Vagesum,
Quem tunc capivo perstabat in agmina dorso,
Hinc & apudum glomerum cursum per lubrica pignis,
Stante amore soli & mutata cadavera lade
Evolat, ac damini consistit in uraacentis.
Inde enclinarum collum sobolesq; & armos
De more inflexis probabat scindere terga
Cruribus, ac proprio quodam trepidabat amore,
Mente non illi quæquam felicem, acris
Insultat e quo, vel si resupina citata.
Prospicit dorso ferri ei cum membra, vel idem
Si nuda staret terga, cœna rapta volucris
Transfugeret cursu sonipæ certamina campi.*

Non dissimile ↑ referit tragico more exemplum Joan. Lesius Burgun- 11
das in historia. rer. Amer. part. 2. p. mibi 101. quod quia rarum, nec author ille
in manu ejusdem veritate, adhibere quoq; hic libuit, sic autem sese habet
factum. Dieser vürmensliche Tyrann / de Amurathe Turcarum Cæsar, /
tyranno maximo loquitur Lesius d. loc. / wahr damit nicht in Frieden / daß er
alles umlirget end umbracht / mit dem Schwerd / was er antraff / wie in der
Stadt Leonatio aefschien / da auch nicht einer ist überblieben / vñnd 6000.
todte Körper der Menschen / ohn die vñntliche menge der Pferde vñnd des
Viehs ist geschien worden / sondern er bracht auff ein vñnerhöre weis zu rich-
ten / ließ die Leute einen nach dem andern in der Wirten vñnd die Herkarnben
überwerd mit einem Türckischen Sebel / in einem Streich in zwey Stücke
zerhaben / welche Kunst auch in der ärgsten Wildnuß vñnerhöret ist / mußte also
ein jeder doppelt gemartert werden / beyde Stücke walgeren sich eine ziemliche
weit hin end her vor großem Schmerren / vñnd gaben erbärmliche Gebärden
von sich. In der Stadt Myylene, Anno 1459. als damahls dieselbige Stadt
erobert

304 *De indiciis delictorum generalibus, &c. Pars I. Caput CX.*
 erobert wird/ worden gefangen 300. Lands- Knecht/ dieselbigen sind also in der
 Mitten gang jämmerlich von einander zerhawen worden / noch sind 500. von
 dem Bassa Omare nach Constantinopel geschickt / die er in einem eroberten
 Strätlein gefangen / dieselbige sind gleichermassen hingerichtet worden. Als
 nun diese todten Körper ein weil sind auff dem Plas / auß Vnachtsamkeit lie-
 gen blieben / ist ein Kindt mit großem Brüllen darzu kommen / fasset deren
 Stück eines an ein Horn/ vnd trägt es auff ein besondere stätte/ holet darnach
 auch das ander Theyl / vnd leget jhn zu dem erst. n. Als nun dieses viel Leut er-
 sahen/ kompt das Geschrey so bald auß/ für den Machumeten/ welcher über die
 massen erschrocken vnd befiehet / daß man dieselbe Stücke widerumb von ein-
 ander legen/vnd an die vorige Dertor tragen solte/ der Dchs folgete nach / bi-
 let/suchet/ vnd findet denselbigen Körper widerumb / vnd erkennet jhn vnder
 allen andern / nimpt jhn zum zwenen Mahl auff die Hörner / vnd treget jhn
 auff ein ander Ort/ Machumet erstarret über dieses Miracul vnd Wunder-
 werck/ wie nicht vnbillich/befiehet/ daß man die todten Körper von stunden be-
 grabe / vnd den Dchsen auff seinem Stalle die Zeit dieweil er lebe / erhalten
 solte.

Atque tantum de indiciis generalibus. Faxit Deus Ter. Opt. Max. cæ-
 tera, quæ Juris hæc materia præsens requirit, brevi συν ἑσῶ, quoque expe-
 diamus.

Gloria non homini sed tibi sola Deo.

F I N I S.



003646224